



N EL PLEYTO QUE

V.M.tiene visto, entre la ciudad de Gibraltar, con el duque de Alcala y su villa de Tarifa, sobre cierta parte del termino de Tarifa, q̄ Gibraltar pretende ser proprio termino suyo, porq̄ dize auer sido termino de Algeziras, y Tarifa pretende que es proprio termino suyo, y que nunca fue termino de Algezira, parece que la justicia de Tarifa es notoria y sin dificultad, y q̄ Gibraltar ninguna tiene por lo que luego se dira.

¶ Y para entendimiento desta verdad se presupone que este pleyto se trata sobre la propiedad deste termino, y que la ciudad de Gibraltar intenta vna reiuindicacion derecha contra Tarifa, y el señor della, y para tener victoria en esta causa tiene necesidad de prouar dos cosas necessariamente. ¶ La vna su señorio de presente, y que le pertenecen y pertenecian estos terminos en propiedad al tiempo que intento la demanda. ¶ La segunda que el duque de Alcala y su villa de Tarifa son poseedores, vt in. §. omniū insti. de actio. & in. l. in rem. ff. de rei vindicat. not. Paul. & alij in. l. si deui. ff. de iuditiis. Presupuesta esta verdad que Gibraltar a de prouar las dos cosas que estā dichas y que la vna de ellas tiene prouada que es la possession del duque y de su villa de Tarifa, resta auer si tiene prouada la primera parte q̄ es ser suya la propiedad destes terminos, por q̄ si por parte de Tarifa, y del dicho duque se prouare por hecho y por derecho, que Gibraltar ninguna prouança tiene en todos estos pleytos, así en el dela possession como en el dela propiedad del señorio de ellos, quedara llana la justicia de Tarifa y del dicho duque, aunq̄ ninguna cosa se prueue por su parte, vt in. l. actor quod asseuerat. C. probatio & in. l. qui accusare. C. de edendo cum aliis vulgarib. y paraq̄ conste la cōclusion dicha ser verdadera porremos a. v. m. delante todos los fundamentos q̄ la parte contraria trae para fundar su demanda y quitados estos den medio, quedara nuestra justicia sin dificultad. Et in suma. Todo lo que la parte contraria pretende es prouar su señorio, Lo primero con la merced que pretēde quel señor Rey don Enrique le hizo a. 15. de Deziembre del año passado de. 1462. Para que la ciudad de Gibraltar se aproueche del termino de Algezira, y no la villa de Tarifa ni la ciudad de Xerez.

¶ La segunda manera de prouança que pretende tener es vna escriptura de sententia dada por Manuel de ordiales año de. 445. por laqual pretende que el dicho Manuel de ordiales amojono este termino por termino de Algezira, y tomo la possession del.

¶ La tercera manera de prouança es de testigos laqual se diuide en tres articulos, el primero es prouar con testigos de oydas que este termino sobre q̃ se litiga, era dela ciudad de Algezira en tiempo que era de moros, y que los vezinos de algezira se aprouechauan del como de cosa suya.

¶ El segundo articulo es prouar con algunos de sus testigos, que por el rio de guadalmecil, y por las vertientes dela sierra, y por el rio de Almodouar se deslinda el termino entre la ciudad de algezira, y la villa de Tarifa, los quales lo declaran así y conforme a esta diuision las dehesas sobre que es este pleyto caen y estan en termino de algezira.

¶ El tercero articulo que antes que se hiziesse merced a Gibraltar del dicho termino de algezira las ciudades de Xerez y Medina y villa de Bejer, se aprouechauan deste termino por tener como tenian prouisiones delos reyes de Castilla para aprouecharse del termino de algezira, y esto es en suma todolo q̃ la parte cōtraria pretende, y de que haze caudal para tener victoria en esta causa, y sino fuera por la grandeza del negocio, y tocar como toca a tan grandes señores no fuera menester cansar a. v. m. y a estos señores que lo an de determinar con larga informacion pues tambien lo tienen entendido.

¶ Respecto del primer genero de prouança q̃ es el titulo q̃ Gibraltar pretende tener del señor rey don Enrique ni haze al pleyto, ni se puedē aprouechar del ni por virtud del se les passo señorio ni possession, ni causa ni termino para prescribir lo q̃ pretenden, porq̃ aunq̃ sea verdad cō la limitaciō q̃ abaxo dire q̃ por solo el titulo del rey se passa señorio y propiedad enel donatorio sin tradition ni aprehension de possession, vt est vulgata doctri. Ange. in. l. officiū in fi. ff. de rei vend. Bal. in preludis feud. col. 12. & in. c. 1. col. 2. quid sit investi. & alios quos citat Decius, conf. 192. in causa quæ agitur. 1. col. Y pues consta que a mas de. 300. años q̃ Algezira fue destruyda, y todos los vezinos della la desmampararon y jamas an buuelto a ella, y dexo de ser lo que antes era, vt tradit Bar. in. l. fi. ff. de col. illicit. & in. l. sicut. §. fi. ff. quōd cuiusq̃ vniuer. nomi. lacte Bal. in. c. imperialis. de pace constræ. y estante totali dissolutione dicta ciuitas pertinet ad regem per Iuā. supra alleg. De donde infiere la parte contraria que siendo como la dicha conclusion es verdadera, y teniendo como tiene titulo del principe no tiene necesidad de prouar el señorio de algezira, basta le prouar que estos terminos se incluyen enel termino de algezira y su intencion queda fundada, y aunq̃ esta cōclusion es verdadera no puede la parte contraria aprouecharse della eneste caso ni sacar prouança del dicho titulo para lo q̃ pretende, porq̃ el principe no declara qual sea el termino de

no de algezira, ni adonde llegue que es la dubda deste pleyto, ni la villa de Tarifa contradize a Gibraltar el aprouechamiento del termino de algezira que es lo que se contiene enel priuilegio, y para prouar Gibraltar la propiedad deste termino no auiendo presentado titulo, de necesidad a de prouar q̃ los terminos q̃ algezira tenia por suyos llegauan hasta dōde declara su demanda, y no prouando esto concluyentemente es sin fundamento lo que pide, vt in. l. quòd si inuendit. & ibi notat Bal. ff. de hæred. vel act. vend. Bart. in l. si sic. §. 1. nu. 4. ff. deleg. 1. notat. in. l. si non designata. & in. l. si. C. de cā. fal. adiect. & in. l. Quintus Mutius. ff. de auro & arg. leg. tradit notat. Oldral. in consi. 164. incipit visso priuilegio Spec. in titu. de locato vers. nunc aliqua q. 58. firmat Areti. in consi. 148. col. 2. Paul. Castr. in. d. l. si sic. §. 1. Alex. in consi. 28. nu. 7. vol. 1. & in consi. 187. col. 3. vol. 2. Felinus. in. c. de quarta. col. 10. nu. 26 ex. de præscriptio. Ratio vsus conclusionis est propter incertitudinē que impedit acquisitionem possessionis & per consequens præscriptiones, vt est casus, in. l. locus incertus. Et in. l. 3. §. in certā. ff. adqui. poss. & vtrobiq; per Alex. & in omnibus prædictis locis ponitur pro regula, q̃ la cōcession que vno tiene general para auer el derecho que otro tenia en cierta cosa para poderse aprouechar deste titulo es obligado a verificar que es lo que aquella persona tenia por suyo proprio en aquella cosa, y a quanto se estendia, alias non potest obtinere, y pues Gibraltar no tiene prouado cosa alguna delo que esta dicho bastale a Tarifa ser poseedora, y respecto deste punto, pues el priuilegio es indifinite. Et in determinatæ concessum non exprimendo qui essent fines Algezire, no tenemos necesidad de passar mas adelante, pero para mas confirmacion delo q̃ esta dicho, y para que se entienda que el dicho priuilegio las partes contrarias en ninguna manera se puedē ayudar, suplico a. v. m. que mande aduertir que antes del dicho priuilegio que fue concedido a Gibraltar año de 1462. la villa de Tarifa se quexo al rey por el año de 1453. que el duque de Medina y sus villas de Medina y Vejer le auian despojado de sus terminos de Tarifa, que son sobre los que agora se trata este pleyto, y pidio ser restituyda en la possession dellos, Y su Alteza a su pedimiento cometio la causa a Iuan Gonçales dela plaçuela, para q̃ auida informacion de la dicha fuerça restituyesse a Tarifa la possession delos dichos terminos, elqual lo hizo así, y boluio a Tarifa su possession por los mismos amojonamiētos, por los quales oy dia los posee, y desto se infiere necessariamēte que enel dicho priuilegio que se concedio a Gibraltar no fue visto el Rey conceder los terminos sobre que se trata este pleyto que en aquella sazon poseya Tarifa por proprio termino y territorio suyo, y no como termino de Algezira, y el dicho priuilegio sea de entender en los terminos que estan fuera del termino q̃ Tarifa tiene declarado y articulado q̃ es suyo, Y en aquello aura lugar la execucion del dicho priuilegio, vt probat. tex. in. c. dudū. ex. de præuile. vbi pro-

128
batur quòd priuilegium simpliciter concessum de decimis noualiū non soluendis non includit decimas noualiū quæ ab alio possidebātur, & ibi Inocē. in vers. idem & ibi tangit an ad finem euaquādi priuilegium, & ipsius efficacia sit necesse existentem in possessione habere, etiā ius in proprietate & cōcludit quòd si aliquis habet possessionem decimarū, vel alterius iuris bonafide, etiā sine proprietate impedit vires priuilegij, allegat. tex. in. c. cū nostris, ex. de conce. præbende. Dela possession de Tarifa consta claramente de los authos y prouanças deste pleyto, y de su buena fe pues tiene prouada su possession de tiempo antiguo antes del dicho priuilegio, y la tiene confirmada, Prætor authore, y sentencias de vista y reuista, y carta executoria de ellas. Eandem opinionem tenet Butr. in. d. c. dudū. 2. col. ibi quærit glos. 2. vbi dicit aliqui dicūt quòd possessio non obstat, imo requiritur quòd habeat proprietatem iuris alij, quòd sola possessio si est bonæ fidei præiudicat priuilegio. & hæ tenet Hosti. & in hæ residet Anto. But. & est particularis desitio Oldral. in cons. 268. quæstio est vtrum per priuilegium, vbi concludit priuilegiū excentionis, per summū Pontificē concessum non intelligi de decimis quæ per alium possidebantur, idem tenet Ripa lib. 2. responsorum. c. 24. vbi concludit, quòd priuilegium non faciens mētionem de alterius possessione, etiā si esset colorata non valet. Et hæ de possessione colorata in spetie not. Anto. debu. in. d. c. dudū. 2. notab. & idem quòd notat Oldral. in consi. supra allegato, firmat Caro. rui. in consi. 88. de duobus principaliter. 3. col. ibi ad istud respondetur. 4. vol. & in indiuiduo quòd priuilegium non valeat in præiuditiū possessoris, etiam si talis possessor nullum ius haberet firmat, & comprobatur, Carol. rui. in consi. 115. visso processu. 3. col. ibi. 3. etiā dicitur. 4. vol. Loqual de seransi de derecho. est omniū rationi, que no se trata del poder del principe, sino de sola su voluntad, laqual conforme a derecho sea de interpretar, q̄ no quiere, ni es su voluntad que se comprehenda en su priuilegio y concession lo que otro possee, ni se le haga perjuyzio, vt probat tex. vulgaris. in. l. 2. §. si quis a principe. ff. nequid. in loco pu. qui tex. dicit priuilegium simpliciter concessum non intelligi concessum cū in cōmodo alterius, de dōde se sigue que el priuilegio concedido a Gibraltar, simpliciter del termino de Algezira, no incluye, ni comprehēde lo q̄ Tarifa possee por termino proprio suyo y esta es propria naturaleza del priuilegio y concession del principe, vt traditur late in. c. super eo. de offi. delega. cum aliis citatis per Alex. in consi. 580. 2. col. ibi. 2. principaliter, vbi nō vllos allegat, & remittit se a scripta pe. eundē in præallegato. c. super eo. & in consi. 640. 3. col. Marian. Soti. iu. in consi. 77. nu. 104. Y esta conclusion procede mas sin duda en nuestro caso, pues ya la causa estaua cometida mucho tiempo auia por su Alteza a instancia de Tarifa a Plaçuela, en laqual tuuo sentencias y executoria en su fauor. Tarifa justa ea quæ habentur in. c. fi. ex. vt lite penden. vbi glos. Innoc. Butius. Imola. & Abb.

8
& Abb.in eod.c. & Abb.in.c.causamque. Et post eum Felinus: qui alios comulat extra de re iudi. Et quamuis tex.in.d.c.fi.loquatur in lite vertente inter easdem partes, tantum viget eadem ratio nam si verum est quod in præuilegio sic indiffinite concessu non debet censi esse concessum id quod alius bonafide possidebat, vt supra est dictum multo magis hæc procedit quando cum possessione concurrat ius regis mandatis quod conseruaretur vel restitueretur in possessione, & ipsius regi ius executio, especialmente quedando otros muchos terminos a Algezira, en los quales se puede verificar las palabras y disposiciõ del dicho priuilegio como arriba esta dicho, Y no prejudica a Tarifa lo que el rey dize enel dicho priuilegio, que Tarifa no goze delos terminos de Algezira, porque sea de aduertir que el año de. 1383. se concedio a Tarifa, q̄ gozasse delos terminos de Algezira, y diziendo como despues dize enel priuilegio de Gibraltar de que le haze merced delos terminos de Algezira, y que Tarifa no goze, sea de entender que no goze dello que Tarifa antes gozaua como termino de Algezira, y no lo que gozaua como termino proprio suyo, Y en esto declara el Rey su intencion y volũtad, que no fue de incluyr enel dicho priuilegio lo q̄ Tarifa tenia, y tiene y posee como proprio termino suyo, arg.tex.in.l.cum prætor de iudiciis. Y paraq̄ la cõclusion dicha quede solida y sin contradiccion, y que por virtud del priuilegio que se concedio a Gibraltar por el señor Rey don Enrique no se passo señorio ni possession delos terminos sobre que es este pleyto, ni a lugar eneste caso la doctrina de Ang.in.d.l.officium supra allega. sea de aduertir que por todo este pleyto, no consta que este priuilegio se executasse, ni jamas por virtud del se entregasse la possession a la ciudad de Gibraltar. Et tamen sine traditione dominiũ non transfertur.l.nunq̄ nuda. ff.de acqui. rerũ domi. l. traditionibus.C. pactis. Y a esta regla no impide la doctrina de Ang. vbi supra cũ aliis qui eum sequuntur, quia.d.conclusio procedit duobus concurrentibus. Primo quod princeps sit in possessione, eo tempore quo priuilegium concedit, si enim alius est in possessione, nunq̄ ex solo titulo princeps dominiũ trãsfert, iuxta tex. & ibi notat. per Bal.in.l.bene a zenone.C. de quadrie. præscriptio.idem Bal.in.l.2.C. de cõmu.realie. tradit in spetie Barba.in consi.4.nu.6. vol.1. Si igitur ad hoc, vt ex priuilegio principis dominiũ sine traditione trãsferratur, necesse est vt princeps, sit in possessione rei in priuilegio contentæ, ac in casu nostro nullo genere probationis constat territoriũ hæc de quo agitur tempore priuilegij a principe possideri necessario sequitur ex vi vsus priuilegij non esse in ciuitatem translatum dominium.

¶ Secundo requiritur, quod priuilegium aut donatio præsentis, & acceptanti fiat ex priuilegio enim aut donatione, in absentia facta, dominium aut possessio ante acceptationẽ non queritur. Moder.in.l.1. §. si iusserim. ff. de acqui. poss.glo. & DD.in.l.quod meo, in pri. ff. eo. titu. Deci. Cannol. & Maine.in.l. contractus. ff. de re iudi. Areti. & Deci.in.c.nouit de iudici. idem Deci.in.c.1.

de probatio. in specie notat Bart. in l. qui Romæ. §. flavius. ff. de verbo oblig. Bal. in l. cū assocero. C. de iuredo. Alcia. in respon. 12. nu. 6. cum igitur, in casu nostro priuilegium in absentia ciuitatis factum fuerit, & de acceptatione non constet. Hasta agora que se sigue este pleyto, quando ya la villa de Tarifa muchos años antes era poseedora, y tuuo executoria contra la ciudad de Gibraltar sobre la possession deste termino, necessariamēte se sigue que por virtud deste priuilegio la ciudad de Gibraltar no puede prouar el señorio de ste termino pues enel tiempo, quæ puede prouar aceptacion y a Tarifa, y el adelantado eran señores y poseedores deste termino, y la aceptacion se haria en tiempo inabil quando no pudiesse aprouechar a la parte cōtraria, quia acceptatio tempore innabili facta, nihil prodest nec trahitur, ratio in præiudicium eorum quæ medio tempore facta sunt. l. Bonorū. vbi not. glo. & DD. ff. renratā. haber. & in l. bonorum. C. qui admitti. & in l. 2. ff. de tempo. appel. Moderni. in d. l. si iuserin. Alex. & Areti. in d. l. quod meo, Roma. Areti. & Barba. in l. 2. §. si quis simpliciter. ff. de verb. oblig. Y delo dicho queda resuelto y aueriguado que la ciudad de Gibraltar ningun titulo tiene a los terminos y campos sobre que es este pleyto, y faltandole este ninguna cosa le queda en que pueda fundar su justicia.

¶ Respecto delo segundo que pretende Gibraltar prouar este señorio por la sentencia y amojonamiento que Manuel de ordiales hizo año de. 445. por la qual pretende que amojono este termino por termino de Algezira, y tomo la possession del, porq̃ mucho menos se puede aprouechar dela dicha sentencia y amojonamiento, ni dela possession que Manuel de ordiales tomo porq̃ en ninguna cosa prejudico al duque, ni a su villa de Tarifa, antes el dicho alcalde ordiales en hazerle como dizen auerle hecho, cometio delito, por las razones siguientes. Lo primero porque Manuel de ordiales dize que haze el amojonamiento por comission del Rey don Iuan, y esta jamas la a mostrado ni a parecido, cum ergo conoscat tanq̃ delegatus nisi de scriptura delegationis constet nihil agit. c. cū iure peritus de offi. deleg. glof. in. c. i. de scismat. cis, nec creditur etiam personæ constitute in dignitate si affirmet mandatum habere nisi de mandato constet, vt & glof. in. c. nobilissimus. 96. distinctione, & ideo est nullius momente nec ex temporis antiquitate mandatum præcesse dicendum est, nec præsumitur ex presentia partis, nec ex eius contumacia, vt notant. DD. Butrius. Imola. Abb. & aliis. in. c. quoniam contra, extra de probatio. & est expetiale in mandato vt illud non præsumatur etiam excursu centum annorum, vt not. Bal. in l. 2. C. si falsi. instrument. vers. quæro quid si dñs, & in l. 1. C. de rebus alieni. non alien. Alex. in consi. 1. col. pen. lib. 4. & in l. sciendum. ff. de verb. oblig. & in l. qui in aliena. in prin. ff. de acqui. hæred. Succ. Iuni. in consi. 46. 1. vol. De donde se sigue necessariamente q̃ esta asinacion de terminos y amojonamiento fue ninguno, ex defectu iurisdictionis, &

nulli

tas quæ procedit ex defectu iuris decisionis potest proponi etiã si per statuta vel leges prohibeatur decide nullitate, vt not. glo. fi. in clementi. 1. de secreta-
tione poss. & fruct. quam glo. dicit sin. Abb. in. c. ex par. de. 2. in. 2. col. versi.
exemplum, de offi. deleg. Imola. in. d. clem. pri. penul. col. versi. nota istã glo.
Afflict. in. c. 1. in glo. 6. de mili. vassa. qui contu. nec ista exceptio tolli potest
per antiquitatem temporis nam in casu de quo agitur excipiendo opponitur
quãuis enim agendo non possit dici de nullitate sententię nisi vsque ad. 30.
vel. 40. annos, vt not. glo. in. c. vnde queritur in fine glo. mag. 30. q. 9. Ange.
in. l. sicut. C. de præf. 30. annorum cū similibus hæ tamen non procedit exci-
piendo vulg. reg. quòd quæ sunt tempora ad agendum sunt perpetua ad exci-
piendum. l. pure. in fi. ff. de dol. exceptione, ita in terminis nullitatis sententię
quæ excipiendo ponitur. tenet Cardin. in clem. 1. 14. q. de re iudi. Ange. in cõf.
302. col. 2. versi. præterea. licet statutum. vol. 1. Decius. consi. 8. col. pen. versi.
& retenta.

¶ La segunda razon porque la dicha sententia no valio, es porq̃ el dicho Ma-
nuel de ordiales, procedio sin oyr ni citar a Tarifa, de cuius agebatur præiudi-
tio quo casu sententia, vel quælibet alia deffinitio parti quę citata non est nul-
lum parat præiudicium. l. de vno quoq; ff. de re iudicat. l. ea quę. C. com. & qñ
iudex. c. 1. de causa poss. & pro. l. 21. tit. 22. p. 3. quinimo iudex qui aliquẽ non
citatu sua priuat. possessione vim facit & delitu cõittit, vt in. l. fi. C. si per vim
vel alio. in. c. Episcopus. de præbe. lib. 6. tex. in. c. 1. in prin. si de in vesti. feud. cõ-
tro. Felli. in. c. dudun. n. 24. de præsumptio. & in. c. cum olim. nu. 11. de re iud.
Alex. consi. 5. col. 1. in. 2. par. Deci. in consi. 191. col. 3. Felli. in. c. 2. de simonia.
Hipoli. in singul. 195. Et in consi. 38. nu. 14. Et aduersus spoliationem factam a
iudice, competit spoliato interdictum vnde vi tanq̃ si spolium esset factum
per aliquem particularem. c. conquerente. de restitutione spoliat. Boheri. de
citatione. 238. n. 4. Aymon. in consi. 140. nu. 2. Et de hæ est tex. in indiuiduo, in
l. 3. tit. 14. lib. 3. ord. & de iure conclusio vera, que el q̃ entra o toma la posses-
sion que otro possee por virtud de tal sententia o mandato ninguno. Eo ipso
incurit in pœnam. l. meminerim. C. vndeui. vt tenet sing. Barto. in. l. iuste pos-
sidet. n. 4. ff. adqui. poss. imo quod fortius est quando pars intrat in possessio-
nem alterius virtute sententię nullę ex defectu citationis verus dicitur spolia-
tor & incidit in pœnam. l. si quis in tantã. C. vndeui. vt tenet sing. Bar. in cõf.
91. incipi. in. q. vertente, quem refert & sequitur. Ripa. c. sæpe. nu. 86. de restitu-
tione spolia. Y que en nuestro caso no vuisse auido citacion consta claramẽ
te por el mismo amojonamiento, y authos q̃ sobre ellos se hizieron, nec præ-
sumitur propter antiquitatem, etiã si sit maxima, vt tenet Alber. Bru. in cõf.
95. in. 1. col. nu. 2. & 3. porq̃ entonces procede la dicha conclusio de presum-
pcion, propter antiquitatem quando in sententia asseritur citationem præ-
cessisse, vt tenet Bal. & Brunus. in locis supra allegatis, & hæ maxime proce-

dit quando acta inueniuntur. prout in nostro casu, vt consuluit Paul. de Cast. in consi. 202. incipit in cā. confinium, & sic hoc in sentētia a fereretur citatio nem precessisse si ex actis contrarium appareat, vt hic citatio nō pręsumitur quāuis longum temporis interuallum effluxisset, vt not. Ioan. And. in aditio ad specul. §. vt autem, vers. & not. secundum quosdā in additione, incipiente scitatum, sub tit. de sententiis, de donde se infiere necessariamente que deste amojonamiento la parte contraria no se puede ayudar pues fue ninguno, y en hazello Manuel de ordiales alcayde de Medina cometio delito, y si la parte contraria por virtud del quisiera tomar possession, por el mismo caso incurria en pena de forçador, y perdia qualquier derecho que pretendiesse a la propiedad.

¶ La tercera razon porque la parte contraria no se puede ayudar dela dicha sentencia, y amojonamiento de ordiales, es porq̃ siendo el dicho ordiales alcayde y criado del duque de Medina sidonia hizo este amojonamiento en fauor del duque, Y para el dicho duque procuro de tomar la tierra y por su mandado, & familiaris in cā. dñi sui iudex esse non potest, vt in. l. qui iurisdictioni. & ibi omnes. ff. de iuris. omni. iud. c. post tremo. de appellatio. l. 9. tit. 4. p. 3. Felli. late in. c. causamq; col. 1. de offi. deleg.

¶ La quarta razon es, porq̃ para hazer este amojonamiento no tomo informacion alguna, sino solo vn testigo, y este depuso en la mayor parte dela mojonera en fauor de Tarifa, y en lo q̃ no depuso dela mojonera no dixo en fauor de Gibraltar, y el alcayde en el amojonamiento que haze dize, que por quanto le consto por la informacion que auia tomado ser aquella la mojonera entre el termino de Algezira, y el termino de Tarifa, no auiendo tomado tal informacion y vn testigo que tomo dize lo contrario infiere se necessariamente que la determinacion se fundo en falsa causa expressada en ella, por lo qual todo ello fue ninguno, quia sententia ex falsa causa lata aut referes se ad acta, quæ non sunt, aut ex quibus contrarium colligitur est ipso iure nulla, vt in. l. 4. in. §. subuentum. ff. de fideicom. liberta. Anto. Imola. Abb. in. c. inter cæteras. de re iudica. Bar. Bal. in. l. 1. C. de errore calcul. Imol. & Alex. in. l. rei iudicate. §. 1. ff. soluto. matri. Paul. Areti. & Iass. in. l. is ad quē. ff. de acqui. hære. De manera que queda resuelto q̃ delo q̃ hizo Manuel de ordiales, no puede Gibraltar ayudarse por las razones que estan dichas, y por otras q̃ se coligē delos autos y amojonamientos q̃ hizo el dicho Manuel de ordiales.

¶ Respecto del tercero articulo, por el qual la parte contraria quiere prouar este señorio con testigos, el primero articulo de su prouança en q̃ haze mayor fundamento para prouar el dicho señorio dize q̃ le bastan testigos de oydas y fama publica, q̃ dicen q̃ estos terminos pertenecian a la ciudad de Gibraltar, y cerca desto se suplica a. v. m. se aduierta que es conclusion sin dubda, quod testibus de auditu super probatione dominij quantuncūq; factū antiquum

quum sit nisi etiam de fama publica secundum dispositionē iuris disponant
nullā fidem est eis adhibenda glo. singu. in. c. i. in uers. memoria de præscri-
ptio. lib. 6. not. Abb. in. c. cum causam in. 2. not. extra de probatio. tradit ele-
ganter & singulariter Areti. in. c. licet ex quadam de testib. ubi affirmat ita
ab omnibus communiter teneri. Carol. rui. in conf. 34. vol. 1. quo stante rema-
net nostra conclusio firma quòd testibus contrariis nihil est credendū cum
de fama publica, nihil ab eis declaratū sit. Porque el testigo para prouar la fa-
ma a de poner q̄ lo a oydo a la mayor parte del pueblo, donde se trata el pro-
uallo, vt declarat Bart. in. l. de minore. §. plurium. col. 4. vers. quæro qualiter.
ff. de quæstio nec sufficit si dicat publicam esse famā, vt ibi Bar. affirmat not.
Sali. in. l. ea quidem col. 3. vers. ad quartam quæstionē. C. de accusatio. Ioā. Fa-
uer. in adi. tio. ad specu. in titu. de not. crimine, in. §. famā canoniste. in. c. cum
oporteat de accusatio. Y pues en nuestro caso ninguno delos testigos cōtra-
rios depone de publica voz y fama conforme a derecho, ni depone que lo a
oydo a la mayor parte del pueblo queda este articulo sin dubda mayormē-
te trarandose como se trata de prouar el señorio dela ciudad de Algezira, y
no auiedo testigo q̄ deponga de fama enesta ciudad como de derecho se re-
quiere, ya q̄ la ciudad es perdida auia de ser la fama y comun opinion de to-
da aq̄lla comarca. y q̄ ningun testigo lo declara, ni cosa donde se pueda colle-
gir que sea ansi, confirma esta dicha conclusion, quia in probatione famæ te-
stes etiam no interrogati causam dicti sui, declarare debent, cum fama sensu
corporis non percipiatur, vt declarat Bart. in. d. §. plurium vers. quæro quali-
ter, idem Bar. in. l. quid ergo. §. ex compromisso. ff. de is qui not. in fam. Salic.
in. d. l. ea quidē Floria. in. l. ob carmen in pri. ff. de testib. Deci. & Agust. Bero.
in. c. i. de appell. Roma. in. l. i. in pri. ff. de noui. ope. nuntia. Iass. in. l. si vero. §.
qui pro rei calitate. ff. qui sat. cogan. Y esta conclusion es verdadera, quā om-
nes sequuntur legendo, & consulendo, y siendo ansi, y constando por el he-
cho y prouanças del que ninguno de los testigos contrarios sobre la fama
publica, da razon de su dicho, necessariamente se sigue q̄ dela dicha prouan-
ça no sea de tener consideracion alguna, vltra supra dicta ad hæ vt testes con-
cludant in probatione famæ, se requiere que declaren el origen dela fama, y
las causas donde procedio, vt declarant Bart. & Sali. in locis supra allegatis.
& Alex. in conf. 3. vol. 4. & in conf. 153. & in cōf. 155. vol. 5. Deci. in conf. 37. nu.
8. & in conf. 133. Agust. Bero. singulariter in. c. de. 4. nu. 22. de præscri. Abb. in
c. veniens. col. 4. vers. exis infertur. de testi. Et si hæ non declaratur nō dicitur
esse fama, sed vaneuoces populi, & illud etiā est aduertendū quod in proba-
tione famæ testes debēt esse omni exceptione maiores, saltem qñ ex fama pu-
blica plena probatio resultat, vt est singularis doctrina Ang. in. l. 2. §. idem. ff.
quemad. testa. aperiantur. Et hæ casu dinitatem & fidem testis pars qui eum
producit probare debet alias probatio nulla est, vt declarat Ang. & sequitur

Deci. in. c. 1. col. pen. vers. 4. queritur de appella. & in consi. 37. Ancha. in cōf. 254. Y pues en nuestro caso no ay testigo que tenga esta qualidad antes está tachados bastantemente, necessariamente se sigue, q̄ no ay prouaça de fama de que la parte contraria se pueda aprouechar, Et hanc conclusionem tenet & sequitur in indiuiduo Gerony. de monte peful. in tracta. de finibus reg. c. 55. & 56. vbi concludit quòd in casibus in quibus fama facit plenam probationem in antiquis adhæ vt testes plene probant debent deponere omnia supra d. quæ Bart. & DD. alleg. dicentes necessaria esse ad probationem fame & testimoniũ quòd in iure speciali fundatur prosterni, si testes in aliquo deficiāt. Aymo. plene in tract. de antiqui. tempo. vers. iusso. de fama.

¶ El segundo articulo que la parte de Gibraltar haze para prouar su intencion es dezir que los terminos de algezira, y los terminos de Tarifa se diuiden por el rio de guadmecil, y por los otros mojones que Gibraltar señala en su articulo en el qual ay algunos testigos que afirman ser así que por aquellos limites y señales se diuiden los terminos entre estos dos lugares, y q̄ conforme a esta diuision las dehesas del duque estan en el termino de algezira, Y cerca desto se suplica a estos señores aduertan que, aunq̄ viera muchos testigos y fidedignos que afirmarían que este articulo era verdadero, en ninguna cosa aprouecharían a Gibraltar, quia iusta communem opinionẽ omnium scribentium testi deponenti de dominio, nisi dicat rationem dicti sui etiam non interrogatus, nullam fidem facit, vt tradit Innoc. in. c. cum oportet de accusatio. DD. in. c. cum causam de testibus. Bal. in. l. conuenticulā. C. episcopus & clericis, & in. l. proprietatis, & in. l. cum res. C. probatio. idẽ Bal. Salice. & Paul. in. l. solam. C. de testibus. DD. Moder. in. l. 1. ff. si cer. peta. & in. l. admonendi. ff. de iure iu. & ista est communis opinio, & in specie quando agitur de probatione territorij testi. affirmanti prẽdium ad territorium castri pertinere nisi idoneam rationem redeant non est ei credẽdum, vt declarat singulariter Bal. in. l. dacta opera. col. 9. in vers. supersitu. C. qui accus. nōp. idem Bal. in consi. 186. col. 2. in fin. vers. quatenus ergo vol. 2. Siendo como es verdad que ninguno de los testigos presentados por Gibraltar da razon de su dicho en que se funda, para afirmar q̄ los terminos de algezira se deslindan con los de Tarifa por el rio de Guadmecil, y por los otros limites que da Gibraltar, y concurriendo con esto que de ninguna manera los testigos contrarios pueden dar testimonio dello que dicen pues ni deponen de titulo, ni de priuilegio, sino es del amojonamiento de ordiales, ni deponen, ni pueden deponer de auto alguno de possession, ni tienen otro color sino aquel amojonamiento como las mas de ellos lo declaran y afirman atento lo que no saben, y es imposible poder saber, y pues no deponen la causa dela sciencia, lo qual es menester para prouaça destes terminos, vt dicit magistraliter Bal. in consi. 445. qualiter probentur pertinentia, vol. 5. p̄to. quem refert, & sequitur

quitur prædictus Gero. demō. in. d. suo tract. c. 53. incipi. aliter etiam nu. 79. en ninguna cosa seles a de dar credito specialmente quedando como queda arriba fundado, que la sententia de Manuel de ordiales fue ninguna, ex defectu mandati iurisdictionis & citationis ad quæ etiam quia referet se ad informationem ex qua vel nihil vel contrarium constat nō solum si dicta ciuitas possedisset per. 40. años postea, vt prætenditur sed si per mille postq̃ virtute sententiæ sic nullæ, & ex consequenti tituli sic viciosi possedit ciuitas prædicta nullum ius adquirere potuit virtute possessionis prædictæ. Felli. in. c. illud. 3. col. de præsumptio. Vellamera. conf. 10. col. 10. in pri. Olofred. conf. 44. in fi. Aymon. in prædito tract. 4. par. 12. q.

¶ Quanto al tercero articulo, que la ciudad de Gibraltar haze que antes, que se hiziesse merced del aprouechamiento del termino de las Algeziras a Gibraltar los vezinos de Medina Sidonia y de Bejer, se aprouechauan dese termino por tener como tenian preuilegio para aprouecharse delos terminos de Algezira, y para este articulo, mande. v. m. aduertir q̃ Gibraltar insiste del en todas instancias assi enel pleyto dela possessiō como enel de propiedad, y los testigos que presenta algunos dizē que se aprouechauan estas villas de estos terminos, y otros dicen lo contrario y delos testigos de Gibraltar, la mayor parte dellos declara en su dicho que entrauan los vezinos de Medina, y de Bejer, y de Xerez, por arrendamiento del adelantado y consejo de Tarifa y que quando entrauan pagauan el herbaje, y otros testigos dicen q̃ otras vezes las guardas de Tarifa les prendauan los ganados, y se los corrian, y a los testigos en lo que deponen, contra la parte que los presenta seles a de dar mucho mayor credito, quia in his quæ testis aduersus producentem deponit, multo maiori fide dignus est q̃ in his quæ pro eo affirmat Roma. in cōf. 104. Iass. in Rubri. ff. de iu. iuran. 6. limitatione Paris. in conf. 23. nu. 1. vol. 4. Anani. in conf. 61. nu. 8. Mari. Iunior. in cōf. 69. nu. 2. vol. 1. De loqual se infiere en efecto que la ciudad cerca deste articulo ninguna cosa prueua de que se pueda aprouechar, porq̃ algunos testigos digan q̃ vieron que los vezinos de Medina, Xerez y Bejer, trayan sus ganados por estos terminos y comer la yerua dellos tienen por contrarios los otros testigos presentados por la ciudad q̃ deponen de vellos prender, y de velles pagar el herbaje, a los quales, prout dictum est, seles a de dar mayor credito, maxime que los vnos testigos se declaran por los otros, y los testigos que dicen que vian entrar en este termino ganados de vezinos de Xerez, Medina y Bejer, y pacer la herba libremente, se declaran por los otros testigos dela ciudad que afirman, que entrauā por arrendamiento, pues desta manera se salua la contradiccion, y se concuerdan los testigos, & ita de iure interpretandum est nec testes in contrarietatem incidant, vt est tex. vulg. in. c. contu. de testib. Bar. & Moder. in. l. 2. in. §. creditū. ff. si cert. petat. & in. c. in nostra. de testib. quia ditum vnius testis, per alterum

declaratur, tenet Corne. in conf. 182. col. pen. vol. 3. Socin. in conf. 92. col. 4. vol. 3. Maria. Iunio. in conf. 73. nu. 11. vol. 2. Et hoc generaliter procedit, in qua cūque dispositione vna pars dispositionis declaretur per alteram, vt in l. qui filiabus. §. fi. ff. deleg. 1. & in l. fi. §. cui dulcia. ff. de uino. tri. & oleo leg. especialmente concurriēdo con esto, q̄ por parte del duque de Alcala y su villa de Tarifa esta prouado con mucho numero de testigos, q̄ los vezinos de Medina, Xerez y de otras partes, y dela misma ciudad de Gibraltar, entraua en esse termino, por arrendamiento que hazian del adelantado, y dela dicha villa, y que pagauan siempre el herbaje como abaxo se dira.

¶ Lo segundo sea de considerar que aunq̄ se prouasse que los vezinos de Medina y Bejer y Xerez, metian sus ganados en este termino, no por esso se prouaua el señorio deste termino ser de algezira pero tampoco la possession, porq̄ al tiempo que los testigos deponē que fue año de. 485. auia mas de dos cientos años q̄ algezira estauades poblada, y no auia en ella concejo ni vezindad, de donde se sigue que aunq̄ los vezinos de Xerez y delos otros lugares entrassen en esse termino, como en termino de algezira, no por esso se prueua q̄ algezira lo posseyesse, quia nō entis nullæ sunt qualitatē, ni los vezinos de Xerez Medina y bejer, pudieron ganar possession a la ciudad de algezira maxime stante regula quam tradit tex. in l. 1. §. municipales. ff. de acqui. poss. & ibi Areti. & Vincentius, quōd per actus singulorū, non probatur, nec acquiritur vniuersitati possessioni si demādato, aut rati habitatione constet not. Bal. in conf. 438. vol. 1. Cuma. in conf. 158. 1. & 2. col. Corn. in conf. 63. vol. 4. Caro. in conf. 129. vol. 4. Cepol. de seruit. rusticorum prædiorum in titu. de seruitute iuris pacendi col. 16. in vers. sed dubium. Pues siendo esto verdad q̄ por el hecho de vezinos particulares no se adquiere possession a la vniuersidad dō de son vezinos, sino se prueua que entraron por su mandado, o q̄ la vniuersidad lo ratifico con mayor razon, no se adquirira possession a la vniuersidad que ya no es, ni la ay en el mundo, ya que la vuisse seria estraña que de ninguna manera podia ganar possession por el hecho de vezinos de Xerez Bejer y Medina.

¶ Confirmantur supra dicta, porq̄ aunque se prouasse possession en este termino tratādose principalmēte como se trata del señorio deste termino, por vna reiuindicacion q̄ Gibraltar intenta, ex sola possessione, nec probatur, nec presumitur dominium, vt tradit Bar. in l. quidam in suo. ff. de condi. institu. & ibi Ange. & Cuma. idem Bar. in l. remq̄; nobis quem ibi sequūtur, omnes scribentes. ff. de acqui. posse. Bal. Ange. & Salic. in l. cum res. & in l. proprietatis dominium. C. probatio. quæ concessio procedit etiam si testes dicant, aliquem esse dominum, & communi omnium opinioni dñm censerī, atq̄; rem de qua agitur quasi propriam possedisse de dominio nulla resultat probatio. Rota. in decisione. 330. in nouis. Abb. in. cum ad seden. de restit. spolia. col. 6. vers.

8
verſi. ſed quæritur Ripa. in. d. l. rem quæ nobis, nu. 51. Cuci. in conſ. 112. col. fin.
vol. 4. Inno. in. c. illud in fi. de præſumptioni. Bart. in. l. 1. ff. pro ſuo. De manera
que aunque por eſta prouança ſe prouaſſe la poſſeſſion dela ciudad de alge-
zira, loqual es impoſſible, ninguna coſa le aprouecharia a Gibraltar para pro-
uança de ſeñorio, ni aprouechara a Gibraltar dezir que eſta concluſion pro-
cede ſino ſe prueua poſſeſſion de tanto tiempo que baſte para adquirir ſeño-
rio, vt tradit Bar. in. d. l. rēque nobis, & ibi Paul. idem Paul. in. d. l. quidam in
ſuo. & Abb. Et alij. in. d. c. cum ad ſedem de reſti. ſpolia. Porque en nueſtro ca-
ſo no eſta prouada la poſſeſſion deſte termino con ningun genero de prouā-
ça como eſta dicho y ſe dira, y porq̃ para prouar ſeñorio por poſſeſſion con-
tinuada, a de auer perſona que pueda ganar eſte ſeñorio, vnum enim ex prin-
cipalibus requiſitis ad præſcriptionem eſt perſona, quæ adquireret vt colli-
gitur apertiffime ex titulo. C. & ff. de vſucapio. & præſcriptio, lo dicho decla-
rant oēs canonifte in Rubr. de præſcriptio. ſtante igitur iſta cōcluſio, no pue-
de la ciudad de Gibraltar dezir, que por ſola la poſſeſſion tiene prouado el
ſeñorio deſte titulo de algezira, pues no ay perſona a quien ſe pueda auer ad-
quirido eſte ſeñorio, como era neceſſario, y faltando eſte requiſito como fal-
ta, pues algezira a mas de. 300. años que eſta deſpoblada, impoſſible es que
por la poſſeſſion pueda prouarſe, ſer eſte termino del ſeñorio de algezira, q̃
ya al tiempo dela poſſeſſion, de donde ſe pretēde ſacar el dicho ſeñorio eſta-
ua muchos años auia perdida y ſin vniuerſidad, y que eſto ſea anſi la miſma
razon lo dize pues la ciudad de Gibraltar conforme a ſu demanda es obliga-
da a prouar que eſte termino fue de algezira, y tiniēdo como tiene eſta obli-
gacion no es poſſible que por poſſeſſion que aya auido deſpues q̃ ella ſe per-
dio y deſpoblo ſe prueue el ſeñorio de algezira, pues es notorio que el q̃ no
es, ni puede poſſeer ni ganar ſeñorio, y ſi deſpues aca de deſpoblada el tiem-
po a dado el ſeñorio alguna perſona, ſera de aquel que lo ouiere adquirido,
pero de algezira es impoſſible, y ſi es de otro falta la demanda dela ciudad.
¶ Præterea, Gibraltar, no prueua poſſeſſion de tanto tiempo continuado que
baſte para prouança de ſeñorio, porque trata de prouar ſeñorio de coſa pu-
blica y concejil, y para eſto es menester tiempo immemorial. l. omnes. C. de
præſcriptio. 30. vel. 40. annorū notat. in. l. in omnibus. ff. de diuer. & tempora
pref. & in. l. 7. tit. 29. par. 3. y no ſolamente tiene prouada eſta poſſeſſion, pero
menos la tiene de. 40. años ni aun de vn dia, como ſe dira adelante, Y porque
por el proceſſo conſta q̃ la prouança ſe hizo año de. 485. y todos los teſtigos
deponen de. 30. y algunos de. 40. años a aquella parte, y ſolos dos teſtigos tie-
ne la ciudad que depōgan de tiempo mas antiguo, que el vno depone de. 50.
y otro de poco mas tiempo, pero como arriba eſta dicho ninguno deſtos de-
pone de acto poſitorio de poſſeſſion, y aunque depuſieſſen de poſſeſſion, de
ella no ſe puede ſacar ſeñorio por lo q̃ eſta dicho, porq̃ todos los teſtigos vā
D ende-

enderezados y deponiendo desde el tiempo, y quando Manuel de ordiales alcaide de Medina hizo el despojo a la villa de Tarifa echando aquella mojonera, sin informacion, y sin citar a Tarifa como esta dicho, año de. 445. q̄ fue. 400. años antes que depusiesen los testigos y desta possession por auer sido viciosa y mala no se puede aprouechar Gibraltar, nec ex ea commodum nec titulū potest adquirere vt probatur, in. l. improba. C. de acqui. poss. & ibi glo. in vers. prestare dicit, & probatur in. l. vicia. C. eo. titu. & in. l. si ex stipulatur de acqui. poss. Y constando deste priuilegio no se puede la parte contraria ajudar desta possession para prescribir viciosa, enim possessio a parte impedit prescriptionem, vt est tex. in. l. clam possidere in pr. vbi Bar. ff. de acqui. poss. origo. n. possessionis inspicienda est, vt probatur, in. l. si de eo. in. §. 1. ff. de acqui. poss. que cum viciosa fuerit originem & continuationem possessionis impedit. l. sequitur in. §. quod authē. ff. de vsu. capio. l. si quis emptionis. in. §. sed & hæc super illis. C. de præscrip. 30. vel. 40. annorum. l. 1. C. de annal. exceptio. mayormente concurriendo lo questa dicho que los testigos contrarios deponen que Xerez y Medina y Bejer, no posseyan estos terminos debalde sino pagando herbaje y castilleria a Tarifa, y concurriendo esto no solamente no prueua la parte contraria su possession, pero por estos autos se prueua y conserua la possession del duque y de su villa de Tarifa como se dira adelante, y al duque y a su villa le basta, quod actus de quo testis actoris deponit non concludant necessario, per actus enim promiscuos nõ probatur possessio, y así por el paçer si por otros testigos esta prouado que era por dineros, non probatur possessio, vt tradit sing. Bal. in. l. ob maritorum. C. ne vxor prom. Innoc. Ioan. And. & Alci. in. c. bone de postu. prelato. & in. c. cū eccles. futri. de cā. poss. & proprie. Succ. in. conf. 60. vol. 1. Caro. rui. in. conf. 162. n. 25. vol. 3. Pau. in. conf. 205. 2. par. Ripa. in. d. c. cum eccl. futrina. de caus. poss. & proprie. Y con lo dicho concurre, q̄ aunque la parte contraria algun tiempo vuiera posseydo, q̄ no a como esta dicho es interrumpida qualquier possession que pretenda, porq̄ consta por el processo, que año de. 455. el adelantado don Pedro Henriquez y su villa de Tarifa se querellaron ante Iuan Gonzales dela Plaçuela, juez de comission del señor rey don Henrique, y pidieron restituciõ deste termino, y dieron informacion de su possession y despojo, y el juez dio sentencia en su fauor, y les mado restituyr la possession, y en execucion desta sentencia, metio al adelantado y a su villa de Tarifa en la possession deste termino, laqual tuuieron y posseyeron, pacificamente hasta el año de. 468. q̄ el duque de Medina y ciudad de Gibraltar les tornaron a despojar, y el año de. 69. el adelantado, y la villa de Tarifa pusieron demanda ordinaria sobre este despojo, ante Diego de Merlo asistente de Seuilla juez de comission delos señores reyes Catholicos, el qual sentēcio en fauor del adelantado y de Tarifa, y su sentencia fue confirmada en reuista enel audiencia, y se

y se dio executoria, y por virtud della posseyẽ al presente este termino, quõ
stante, luego como se quito el año de. 55. la possession al duque de Medina, y
se entrego a Tarifa, y al adelantado se interrumpio su possession para no po-
der se continuar, por razon de la demanda del pleyto ciuilmente, vt in l. cel-
sus. & in l. naturaliter. ff. de vsu capio. not. glos. in l. more. C. de rei vindica. &
in l. cum notissime in pri. C. de præscriptio. 30. vel. 40. annorũ, de manera, que
de todo lo dicho se colige q̃ la ciudad de Gibraltar ningun genero de prouã
ça tiene del señorio q̃ pretende tomando cada articulo de por si ninguno cõ
cluye, ni aunq̃ se juntassen concluya ni menos se pueden juntar, quia tendũt
ad diuersa, vt tradit Bal. in authẽ. rogati. C. de testi. late Ripa. post alios ab eo
citatos in l. admonendi, in vltima col. nu. 206. ff. de iureiuran. loqual procede
sin dubda en nuestro caso, porq̃ como queda prouado singule probationes
actorum, in earũ specie sunt in perfecte, quo casu, nullo pacto, coniungi pos-
sunt, vt tenet Bal. in l. si quis ex argentariis, in. §. 2. ff. de edendo. Alex. in consi.
13. nu. 19. lib. 1. & in consi. 11. nu. 5. cum sequen. vbi lacte in. 4. vol. Ripa. post alios
ab eo citatos, in. d. l. admonendi. nu. 208. versi. fallit. Y esta conclusion se con-
firma y queda sin dubda, pues por las prouanças de Tarifa, no solamẽte prue-
ua semiplene su intencion pero plenissime como abaxo se dira. Et indubita-
te iuris est in perfectam probationem non modo, per aliam imperfectã tolli
sed etiam per verisimilem, coniecturã presumptionem, vel iudicium per tex.
in l. 1. vbi glo. Bar. & Bal. notant. C. qui & aduersus quos Alex. in consi. 183. n.
12. in. 4. col. vol. 6. ex quibus apertissime collegitur actores eorum intentionẽ
minime probasse, & consequenter conuentos absoluendos, aunq̃ lõs actores
dubie probassent extra vulgata regula. c. ex literis extra de probatio, Y a Ta-
rifale basta para ser absuelta, q̃ la justicia del actor este dudosa, vt in regula
cum sint partiũ iura. De reg. iur. in. 6. loqual procede, aunq̃ las prouanças del
actor en algo excedieffen a las del reo, mayormente siendo posseedor q̃ en
dubda sea de pronunciar en su fauor, vt in. §. commodum. inst. de interdit tra-
dit Bart. in l. si inter. ff. de rebus dubiis. Deci. in consi. 372. nu. 20. 4. col. in fin.
Y esta conclusion procede stantibus paribus testibus, & etiam si in aliquo te-
stes actoris excederent, probationibus rei non debet reus condẽnari, sed ab-
solui, vt notatur, in l. lege iulia. ff. de manu. miss. tenet glos. in. c. clerici. 81. di-
stinctione not. Abb. in. c. in nostra de testibus, & in. c. ex literis de probatio.
& ibi Deci. 2. col.

¶ Vltimo loco, Para confirmacion dela justicia de Tarifa aunq̃ nos bastaua
lo que esta dicho, pero puesto caso sin perjuyzio dela verdad, q̃ nos faltara
todo, y que Gibraltar tuuiera prouado questos terminos sobre que este pley-
to se trata auia sido de algezira, y q̃ los auia posseydo por suyõs, nihilomi-
nus la justicia de Tarifa es notoria, quia licet sit verum quòd olim dñs præ-
sumitur hodie dñs vt in l. siue possideris. C. probatio. & in. c. cum ad sedem

de restit. spolia. illa tamen præsumptio non procedit, quando dñum ali-
quo speciale probationis genere probatur tunc, nunq̃ licet probetur dñum
de prælatio non ideo dominiū presens probari censetur ita singulariter de-
clarat Corne. in consi. 24. & in consi. 130. col. pen. versi. tamen alias vol. 4. se-
quitur & comendat Alcia. in tract. præsumptio. regu. 2. præsumptio. 20. nu. 5.
Rip. in. l. rem quę nobis, nu. 59. ff. de acqui. poss. & licet Deci. in consi. 228. n. 3.
contrariā sententiā sequatur, dicatq; cōmuniter aprobatam esse, & ad hæ alle-
gat Aret. in. c. veniens de testibus fallitur apertissime. DD. enim quos Deci.
Allegat id solum affirmant quòd in antiquis probatur dñum per testes de
auditu, & hæ etiam fatetur. Corne. sed ex hac probatione priuilegiata, domi-
nium presens censeri probatum negat Corne. nec vllus etiam quos Deci. alle-
gat, ab hac opinione de se sentit quinimo cōtra Deci. sequitur hāc partē. Rip.
in. l. remq; nobis. nu. 59. supra alleg. saltem eo casu quo presens statu rei huic
præsumptioni repugnat, como seria en nuestro caso donde el duq̃ de Alcala
y su villa de Tarifa se hallan en possession pacifica deste termino, y su posses-
sion es antigua y justificada por sentencia de manera, q̃ aunque los testigos
de oydas y fama publica fuessen bastantes para prouança deste señorio anti-
quo siendo como esta manera de prouança es especial no se a de tener por
prouado el señorio agora de presente porque serian dos specialidades la vna
prouar el señorio por testigos de oydas y fama publica, in antiquis, y la otra
queste señorio se presume durar hasta agora, y agora de presente se tēga por
prouado, vt tenet Ripa. vbi supra cum aliis vulgaribus accedit ad hæ quòd
opinio Corne in. d. consi. 24. & aliorum qui eū sequuntur, iudicio meo secu-
ro procedat, quando dñum tam longinco tempore probatur acquisitum, vt
transcursu temporis verissimiliter sit amissum quia tunc licet probatur dñi-
nium olim ad actorem pertinuisse non sequitur hodie dñm esse, y esta creo
que es la verdadera declaracion deste articulo, quòd tunc probatio dominiij
de præterito. dñum præsens cōcludat quando nūtiū non est adeo antiquū
cum necesse sit, aut saltem verissimile præscriptum esse hæ probatur. Ex his
quę tradit glos. & DD. in. c. in præsentia de probatio. & in. l. non hæ. C. vnde
cognat. Bal. in. l. ad probationem. C. de probatio. sanē quòd probatio debet
de necessitate concludere, alias nō releuat, el licet sufficeret etiam aliquando
exui præsumptionis concludere, vt declarat Bar. in. l. 1. ff. sic certū. pet. Bal. in
l. conuenticulā. C. de episco. & cleri. hæ tamen procedit nisi maiori præsum-
ptione conuincatur, vt ibi not. DD. & est casus, in. l. diuus. ff. in integrū restit.
De donde se sigue, que aunque el q̃ tuuo el señorio en el tiempo passado, se
presuma tenello de presente mucho mayor presumpciones, que si el interua-
lo de tiempo a sido notable este señorio este perdido, y esto es a mi juyzio
lo que quiso dezir. Innoc. in. c. cum causam de probatio quòd licet dominiū
de antiquo probetur per testes de auditu hæ tamen, loquum non habet ad-
uersus

9
 uersus eum, qui per triginta años possedit, quòd sequitur, ibi Ostien. Ioan. Andre. & cæteri. DD. præter Areti. Mat. de afflit. decisio. 277. nu. 6. Goza. in cons. 8. nu. 50. Carol. in cons. 113. vol. 5. & in spetie not. hæ Paul. in cons. 28. nu. 243. cum pluribus sequen. vol. 1. sane, quòd præsumptio illa cessat quando ex interuallo temporis apparet esse præscriptum idem not. Hipoly. in additio, ad consilio Rim. in cons. 93. in. 2. additice. vol. 1. Aymo. in tract. de antiqui. tempo. versi. in hac. 1. par. De manera que aunq̃ los testigos depongan de oydas y fama que estos terminos eran de algezira, y aunque dixeran q̃ tenia priuilegio dello auiendo otro posseydo tanto tiempo sea de entender, q̃ el priuilegio y señorio sea perdido despues aca, no vsando del, o es verissimil que se aya perdido por auer otro posseydo lo por tanto tiempo que lo aya prescripto no cõcluye la prouança del señorio antiguo auer señorio de presente y pues el duq̃ y su villa de Tarifa al presente es posseedor, y a posseydo estos terminos sobre que este pleyto se trata y su possession hasta que sele puso la demanda en propiedad, a sido de mas de. 100. años y inmemorial como lo tiene prouado y adelante se dira sino se prueua q̃ eneste medio tiẽpo la ciudad de Gibraltar a posseydo necessariamente se sigue, que aunq̃ algezira tuuiera señorio destos terminos lo uuiera perdido por el transcurso deste tiempo, y es cosa verissimil que lo a perdido, y pues Gibraltar es obligada a prouar señorio de presente, no le basta el antiguo como esta dicho, sigue se necessariamente que falta el fundamento de su demanda, y que sea verdad que aunque el señorio destos terminos uuiera sido de Algezira, se uuiera perdido por espacio de tanto tiempo ninguno puede poner enello dubda, cū vniuersitatis dominium & etiam ea quæ ad principem expectant tempore immemoriale ammittuntur, vt in. l. omnes. C. de præscriptio. 30. vel. 40. año. nota. in. l. comperit eo. titu. & in. l. imperium. ff. de iuris omnis iudi. & in. l. 1. C. de emancipa. libero. in eo non solum tempori immemoriali, sed etiam centū annorum lapsu perduntur, vbicunque etiam tempus immemoriale requiritur centum annorum spatium idem efficit, ita Linus. & Bal. in. 2. C. de seruiturib. & aqua. Bal. & Ang. in. l. 1. C. ne rei domi. vel templo. Alex. Iasso. & Iacobi in. l. cum aliquis. C. de iure delibe. Inno. Ostien. Ioan. Andr. in. c. veniẽs. de verb. signi. Anto. in. c. quid per nouale, eo. titu. Specula. in tit. de probatio. §. 1. vers. quid sit testis. Mathe. de affli. in constitio. in titu. de probatio. per instrumenta. col. 4. fol. 170. Balb. de præscriptio. 2. par. 3. partis principalis. q. 6. nu. 24. Cepol. de seruitu. urbano predio. c. 19. col. 2. in pri. Curtius. in cons. 68. col. 2. & in cons. 90. col. 4. in pri. Bertrandus in cons. 128. nu. 3. vol. 2. Cucin. in cons. 77. vol. 1. in indiuiduo tex. in. l. si. titu. 13. lib. 3. ord. De donde se sigue necessariamente que quando en medio del señorio que se pretende prouar y el señorio quede presente se allegua pudo auer prescripcion que entonces, aunq̃ la prouança bastara para prouar señorio passado, no resulta prouança pa-

E ra seño

ra señorio de presente, de que se trata, y assi desta conclusion, la parte contraria en ninguna cosa se puede aprouechar, y nuestra conclusion queda verdadera.

¶ Ultimo loco, Y en confirmacion de todo lo que esta dicho, y por que este pleyto es de calidad y toca a la persona del duque que esta ausente, aunq̃ verdaderamente para defensa de su justicia, no es necessario para q̃ se entienda la injusta demanda de Gibraltar, se suplica a.v.m. y a estos señores como del hecho deste pleyto, consta que por el año passado de. 455. a pedimiẽto de Tarifa, el señor Rey don Henrique cometio a Iuan Gonçales dela plaçuela, que porque Taaifa se auia quexado quel duque don Iuan, le auia tomado la my tad de su termino, y lo auia dado a las villas de Medina y bejer, que fuesse a informarse dello, y restituyesse a Tarifa lo q̃ le vuiesse tomado, el qual auie do tomado cierta informacion por parte dela villa de Tarifa por donde pro uo su possession y el despojo, quel duque le auia hecho, restituyo a Tarifa to da la parte del tirulo sobre que agora se litiga, por los mismos limites y mo jones que agora Tarifa los posee, y estuuu Tarifa en possession pacifica ha sta el año de. 468. quel duque y la ciudad de Gibraltar entraron con mano armada y quitaron los mojones, y ocuparon y tomarõ por fuerça todo este termino, y tuuieron despojada a la villa de Tarifa hasta que por el año de 479. Tarifa puso demanda del dicho termino ante el juez de comissio, y ha sta que por el año de. 484. por sentencia del dicho juez, y por sentencias de vista y reuista, Tarifa y el adelantado vencieron al duque y a Gibraltar, y fa caron executoria, y por virtud della tornarõ a cobrar la possession deste ter mino, y siendo como este hecho es verdadero. Auiẽdo la ciudad de Gibral tar por su propria autoridad ocupado este termino, y quitado la possession a Tarifa, aunq̃ nos bastara todo lo que esta dicho, y por parte de Gibraltar estuuiera prouado el señorio, o otro qualquier genero de seruidumbre por razon del despojo lo auia perdido, vt est casus vulgaris, in. l. si quis in tantam C. vnde vi, & ibi glos. & DD. & in. l. 10. & in. l. 16. tit. 10. par. 7. & in. l. 2. tit. 14. lib. 3. ordi. quod procedit, nõ solum si a principio violenter occupauerit, sed etiam si clandestine venientem postea possessorem, nõ admitterit, vt ibi not. glo. ab omnibus aprobata, vt testantur ibi Cinus. & Albe. quia civilis posses sor, non admissus, videtur, violenter expulsus. l. 1. §. siue autem. ff. de ui. & vi. armat. vbi in spetie ponitur casus nostre quæstionis si quis violenter rem ab alio possessionem occupauerit, interdicto conuentum possessionem restitutorum, & insuper dominio, vel aliquo cumq; iure priuari, como se hizo en nuestro ca so q̃ conuenida la ciudad sobre el despojo fue condenada a restituyr la pos session, y demas desto perdio el señorio, y otro qualquier derecho que a este termino pudiera pretender, vt declaratur, in. d. l. & in spetie quod non solum possit agi cõditione ex illa lege sed etiam facta restitutione periudicẽ, quod si po-

si poliator reuindicatione egerit possit contra eum excipi conditione illius
 legis, vt habet glos. in. c. pastoralis. glos. pen. de cā. poss. & proprie. & probat
 tex. ad hā singularis. in. l. si quis emptionis. §. sed hāc super illis. C. de præscri.
 30. vel. 40. annorum vbi disponitur spoliatorem conuentum reuindicatione
 ab spoliato etiam si qui dominus non sit quæstionem dominij referre non
 posse, vbi in odirem spoliantis statuitur spoliatum, sine dominio posse ven-
 dicare atque item spoliantem licet dominum sit de dominio tamen excipe-
 re non posse, idem not. Bar. in. l. commodare. ff. commodati. & in. l. si coloni.
 vers. vlti. patet. C. de agricol. & censitis lib. m. Ange. in. l. i. §. i. ff. de vi ar-
 mata. Bal. in. l. vix eius. C. probationibus, quod indubitate procedit, saltim qñ
 spoliatus possideret per. 30. annos ante spoliationem eandem conclusionem
 not. idem Bar. quem omnes moderni sequuntur in. l. 4. §. lacto. 3. opposi. & ibi
 Alex. & Ias. nu. 24. ff. de verb. obli. Balb. in tract. præscriptio. in. 2. par. 3. partis
 princip. q. 6. nu. 8. & est hodie in individuo casus in. l. 21. tit. 29. p. 3. si igitur spo-
 liator conuentus de dominio excipere non potest, a fortiori si conueniat ex-
 ceptione spolij repellendus est cum ipse ratione spolij dominium perdiderit
 Maxime stante regula. l. qui damus. ff. de reg. iuris. Pues siendo como esta di-
 cho verdad q̄ siendo Tarifa poseedora destes terminos Gibraltar, la despojo
 y tuuo despojada onze años antes dela demāda del juyzio possessorio, y cin-
 co despues q̄ fue el tiempo, q̄ duro el pleyto hasta q̄ se sacó la carta executo-
 ria q̄ son. 16. años necessariamente se sigue, que no pudo pedir la propiedad
 deste termino, ni deduzir el señorio, contra el despojado o alomenos le ob-
 sta, excepcion del despojo, como le esta opuesta, para que por sentencia de-
 clara auer perdido qualquier derecho, que a estos bienes pudiesse pretender
 ni a la parte contraria le basta dezir, como dize que aunq̄ el concejo, y to-
 dos los vezinos vniessen cometido este despojo, no se puede dezir delito de
 vniuersidad, quia licet, ciuis omnes delinquant, nisi debito modo ad sonum
 tube vel preconis congregentur non dicitur, vniuersitatē, vel singulos delin-
 quisse, vt est doctrina vulga. Bart. in l. aut facta in. §. si. ff. de pen. glos. in. l. sed
 & si ex dolo. §. i. ff. de dolo. & in. l. metuum. §. animatuertendū. ff. quod met.
 cā. Et ibi Albe. Bal. & Ange. idem Alberi. & Faber. in. d. l. si quis in tantā. porq̄
 a este argumento se responde facilissimamente, porque la conclusion arriba
 dicha, procede y es verdadera, quando agitur de delicto, quòd momento tē-
 poris perficitur sed quando delictum tractum habet successuum tunc, ita
 probatur delitum vniuersitatis, sicut alterius hominis priuati nec requiritur
 deliberatio, aut cōgregatio, ad sonum tube vel preconis. Ancha. in. c. i. de pē-
 nis. & ibi Cardi. in. q. 4. vers. 3. Anan. Maria. & Felli. in. c. delictus. de simoni.
 Soci. in. l. i. §. si. ff. de acqui. poss. Iass. & Alcia. in. l. ciuitas. ff. si cert. pet. & ista
 est cōis resolutio. omnium scribentium, si igitur quando agitur de delicto
 continuato, neq; congregatio, nec deliberatio requiritur, vt vniuersitatis de-

liquisse dicatur Tratandose como se trata en nuestro caso de despojo y fuer-
ça hecha en la ocupacion deste termino q̄ tiene trato sucessiuo, no se requie-
re prouar deliberacion, ni congregacion ni otra cosa de las que se requieren
prouar para poder ser delito de vniuersidad, quod autem delictum spolij tra-
ctum habeat successiuū, probat tex. in l. prohibere, in pri. ff. quod vi aut clan.
& collegitur apertissime, in d. l. si quis in tantam. Y esto en nuestro caso pro-
cede sino dubda pues aunque el principio no se hiziesse este despojo por la
vniuersidad a lomenos no puede la parte contraria negar que lo retifico, y
vuo por bueno, prohibiendo al adelantado, y a la villa de Tarifa, el aproue-
chamiento deste termino, y despues quando pusieron la demanda la ciudad
se opuso al pleyto juntamente con el duque y defendio la possession, quod
autem delictum nomine vniuersitatis commissum, vniuersitas iactum habere
possit declarat Bar. in l. aut facta. in §. si. ff. de pennis. & est glos. vbi Bal. in c.
cum dilectus de ord. cognitio. Canonistæ in c. fellicis de penn. lib. 6. & hæ ra-
ti habitio probatur si vniuersitatis requisita damnum non emendat, aut re-
stitutionem denegat. Ostien. Ioan. Andr. Cardi. & Anto. in c. grauen de sentē-
tia ex eo. Ancha. in clemē. 1. de pen. Luca. de pe. in l. si. C. de remilit. li. 12. quod
maxime procedit si ex delicto, vniuersitas commodum acquireret. Areti. in cōf.
163. nu. 18. como lo lleuo en nuestro caso y de defender se este termino se le se-
guia tan gran prouecho, & ita iudicatum fuit in cōf. Neapolitano, vt testa-
tur Mathe. de afflict. in decisio. 376. incipiēte, ex dictis per Ancha. in cōf. 188
& a. iis per eum ibi alegatis. Capitiis in decisione. 130. primum dubium, n. 69
Boer. in tracta. de sedicios. n. 7. præsupposito & licet dubitetur an dispositio.
l. si quis in tantam habeat locum de iure tano. vt per Bal. in præludiis feud. in
fi. & per canonistas, & præceteris. Panor. in c. 1. de dolo & contumat opinio
illa etiam si vera sit seruanda est, in terris ecclesiæ non autem in terris regis
ex his que not. in c. 1. de noui oper. nū maxime in nostro regno, donde tene-
mos leyes de partida conformes a la dicha ley, si quis in tantam, y que dispo-
nen lo mismo, y aunque esta excepcion del despojo, no era necessaria pues la
parte de Gibraltar ninguna cosa prueua a cerca del señorio que pretēde por
la grādeza del negocio, y paraq̄ quede mas sin dificultad y dubda, y no por
q̄ no sea necessario. sea tocado este punto con la breuedad q̄ a sido possible.
Ultimamente suplico a. v. m. mande aduertir en confirmacion de todo lo q̄
esta dicho, vna cosa que me parece de gran consideracion en este caso, que el
adelantado don Pedro Henriquez y su villa de Tarifa, litigaron con la ciu-
dad de Gibraltar sobre la possession deste termino, y en aquel pleyto hizo
Gibraltar toda la prouança que agora tiene en este pleyto, los articulos son
los mismos y casi todos los testigos que se presentaron en el juyzio dela pos-
session, se presentaron agora en el juyzio dela propiedad, pues siendo como
esto es verdad, y q̄ agora en este juyzio dela propiedad no se presenta escri-
ptura

9
ptura ni prouaça de nueuo, ni tiene mas delo que tuuo enel juyzio dela possession no se puede compadecer que la prouança que no le valio enel juyzio dela possession le aproueche agora, y sea bastante para obtener enel juyzio dela propiedad, pues esta claro que siendo como la ciudad en aquel pleyto era rea, y se trataua de sola possession, mucho menor prouança de possession le bastara para dar la por libre, pero pues entonces aquella prouança no se tuuo por bastante para dar la por libre, contra razon seria q̄ siendo agora actora, y pidiendo la propiedad le pudiesse esta probança bastar para obtener en ella, como sea verdad que enel juyzio dela propiedad, requiritur plena probatio dominij cuius probatio difficillima est, vt in. l. cum res. C. de probatio, quod fundare etiam potest quomodo possessionis ex regula. §. retinende. & §. cum modum insti. de interdictis ex quibus iuribus. Curcius in repetitione. l. admonēdi, nu. 202. vers. queritur circa istā de iura iuran. dicit erroneam esse doctrinam tenentiū causam possessori esse madoci præiudicij ex multis exemplis per eum redactis quæ videnda sunt, tunc etiam quia quando tractatur de iudicio possessorio, vt plurimum partes ad collorandum possessionem producant titulum & probationes per testes, prout factum fuit in nostro casu, & in his casibus quando pares sunt probationes, manu tenēt iudices eum qui habet possessionem cum titulo & quando vterque habent titulum eum qui habet antiquiorem titulum ex his quæ not. Bart. in. l. si duo. ff. vti possidet. & Alex. ibi in apostillis, quos sequitur Cepola. in conf. 3. causa. criminalium, & in tracta. cautelarum cau. 201. in cā. Deci. in conf. 84. in fi. vol. 1. Y esta sola consideracion bastaua para la victoria desta causa de todo lo qual queda bastantemente prouado, que Gibraltar no tiene prouado su intencion, de donde se sigue de necesidad que Tarifa y el señor della an de ser dados por libres.

¶ Pero para que mas clara quede la justicia de nuestra parte, aunque verdaderamente no era necesario por parte del duque de Alcala y su villa de Tarifa, tienen prouança tan bastante por escripturas y testigos de ser suyo este termino que si fueran actores, y tuuieran intentada la reuindicacion que la parte contraria intento, de por fuerça se auia de declarar este termino por suyo, y adjudicarselo.

¶ Y para prouança y declaracion desta verdad sea de aduertir como arriba esta dicho, que aunque Gibraltar pretēde prouar, que si Tarifa pastaua estos terminos, era como terminos de Algezira y no de Tarifa, por razón dela merced que tenia para pastar los terminos de algezira, y lo mismo hazian Xerez y Medina y Bejer, porque como arriba queda fundado, y se prueua con muchos testigos assi dela parte contraria como nuestros, si los de Bejer y Xerez y Medina entrauan en los terminos sobre que este pleyto se trata, era como en terminos de Tarifa, y no de Algezira, y por arrendamiento que hazian de

F Tarifa

Tarifa y su alcayde, y les pagauan la yerba y castilleria, y dello demas que era termino de Algezira, lo pastauan por virtud dela merced, las villas de Medina, y ciudad de Xerez y Tarifa, y en los terminos sobre que agora se trata, jamas entraron, sino por su dinero, y pagando la renta a Tarifa como señorio dellos, y assi en la prouaça que se hizo ante Iuan Gonçales dela plaçuela, año de. 455. ay grandissimo numero de testigos que deponen de. 50. y. 60. y. 70. y. 80. años de vista de ver arrendar a Tarifa este termino a los mismos de Medina y Bejer y Xerez, los quales pagauan el herbaje y castilleria. Pues si fuera verdad que Tarifa posseyra este termino como termino de Algezira, como la parte contraria pretende, no lo pudiera arrendar como lo arrendaua, en perjuyzio de el que tenia comunidad, en el mismo termino, y no solo en su perjuyzio, pero haziendo q̃ el mismo compañero pagasse el arrendamiento, y arrendando Tarifa, y lleuando los fructos como señora del termino, no podia hazerlo si el termino fuera comũ, en perjuyzio del comunero, vt sunt iura vulgaria, y de aqui se sigue, que por solo este auto prouado, como el duque y Tarifa lo tienen prouado con testigos que deponen de. 40. y. 50. y. 60. y. 70. y. 80. años de vista con oydas de sus mayores y mas ancianos que ellos ansi lo oyeron y vieron que auia passado siempre queda prouado el señorio deste termino ser del duque y de Tarifa. *Per solutionem enim pensionis, & reddituum probatur dominium & possessio. l. titia. vbi Bar. ff. de solutio. Bar. in. l. 2. C. de acqui. poss. Alex. in. l. quamuis in. §. 1. ff. de acqui. poss. tradit Bal. in suo solemn. cons. 420. incipit. 2. principalis Montis ferreti. in. 1. col. circa medi. vol. 1. cumulat. Alber. Bru. in cons. 34. n. 8. col. 3. idem voluit Par. de puteo. in tractat. de fini. feudorũ in. c. qualiter probentur pertinen. in. 1. col. nu. 4.* Lo qual procede mas sin dubda auiendo como ya tantos contractos de arrendamientos q̃ siendo como es el hecho tan antiguo, dominium probatur etiam contra tertium, vt probat tex. & ibi Abb. in. 2. col. in. c. cum venerabilis extra de religios. domi. Bart. in. l. non ab re. nu. 3. C. vnde ui. quæ conclusio procedit absque dubio vbi alia concurrunt inditia prout in nostro casu, vt tenet Suci. in cons. 187. nu. 2. in. 2. vol. Deci. in cons. 146. 6. col. circa finem. nu. 14. corũ instrumentorũ vt anticorum probatio, testium per aduersarios productorũ testium probatione præualet. vt probatur in. l. census & monimenta. ff. de probatio. not. glo. in. c. 3. loco extra de probatio. Soci. in cons. 89. nu. 16. vol. 1. & in cons. 166. nu. 2. & in alleg. cons. 187. nu. 18. in. 2. vol. Deci. in cons. 146. nu. 14. Et perpetrationem solutionis factam spatio. 30. annorum, præsumitur dominium & soluens soluere, in recognitionem dominij, ea quæ probata præsumitur titulo præcedens. l. si. C. de fund. patri monialib. lib. 11. l. comperit. C. de præscri. 30. vel. 40. año & ibi. Bar. & Bal. idem. Bal. in. c. 1. §. si quis per tringinta. sede feud. fuerit contio. glo. in. l. 2. C. de iure emphyteo. & ibi Iass. nu. 155.

¶ La segunda conclusion es que la villa de Tarifa ponia guardas en los dichos

9
chos terminos que penauan y prendauan los que sin licencia de Tarifa, y de el alcaide della entrauan a pastar en los dichos terminos, & per appositionē custodis probatur dominium & possessio, vt tradit eleganter Bal. in. l. 1. C. locati. & est tex. in. l. quarundam rerum. ff. de acqui. possessione. Bal. in. l. traditionibus col. 2. c. pactis optime Soci. in. l. 3. ff. de acqui. poss. in pri. & spetie quod per appositionem horum custodum probetur iurisditio territorij, est singularis decisio. Albe. in. l. quæsitum, in. §. per saltuarium. ff. de fundo in structo. instrumen. vbi dicit. nota quod per camparios probatur iurisditio, y como. v. m. tiene visto, ante Iuan Gonçalez dela Plaçuela, se hizo gran prouança de como el termino de Tarifa de. 50. y. 60. y. 70. y ochenta años, y de tiempo inmemorial aquella parte esta diuidido y amojonado con el termino de Algezira, por las vertientes dela sierra, hasta los derramaderos de Almodouar o vauincar, y deste deslindamiento dizen los testigos enel año de 455. y alcançan muchos de vista de. 60. años, y vno de. 70. y otro de. 80. años, y todos estos concluyen que de aquel tiempo aquella parte ellos vieron q̄ los dichos limites y señales estauan alli, y eran partimiento delos dichos terminos y delos mojones adentro como termino de Tarifa, no entraua nadie a pastar ni a hazer aprouechamiento, sino era pagando el herbaje a Tarifa, y castilleria al alcaide, y si entrauan eran prendados y penados, por las guardas y alcaide de Tarifa, no embargante que fuesen vezinos de Bejer, y Medina y Xerez, y que si alguna vez entrauan los de Medina, o Bejer o Xerez, delos dichos mojones adentro, era por su arrendamiento, y así lo declara particularmente el. 9. testigo, y el. 10. depone de. 70. años de vista, y que arrendauan a vezinos de Medina Bejer y Xerez, el dicho campo sobre que es este pleyto, y lo mismo depone, el. 14. testigo de. 70. años de vista, y estos y otros muchos deponen la inmemorial, y enla prouança que en aquel pleyto se hizo en Xerez, el primero testigo depone de. 80. años de vista, dela misma mojonera, y que vio vender las yeruas destos hechos a los vezinos de Xerez, y Seuilla, y este testigo dize otra cosa en su dicho, que dexo ante plaçuela, año de. 455. de que sea de tener memoria porque depone de. 80. años, y la merced que a Tarifa se hizo del termino de Algezira fue año de. 383. que auia al tiempo que este testigo depuso. 72. años y el testigo depone de. 80. años de vista q̄ fue ocho años antes dela merced, y eneste tiempo dize que vio este termino amojonado dela manera que oy lo posee Tarifa, y demas desto dize q̄ en aquel tiempo estando así amojonado vendia Tarifa la yerua a vezinos de Xerez y Seuilla, y esto era como esta dicho, ocho años antes que Tarifa tuuiese merced del termino de Algezira, de donde se sigue que ninguno con verdad puede afirmar que la possession deste termino la tuuo Tarifa y el adelantado, como de termino de Algezira, pues lo tenia mucho antes de la merced amojonado como termino suyo proprio, Y la verdad desta conclu-

son la manifiesta claramente por vna razon clara q̄ se collige de n̄ras prouā-
ças q̄ delos limites queda Tarifa a fuera, ay grandissima parte de termino de
Algeziras, y como tal termino y lo possee y goze Gibraltar, y lo pastauan y
pastaron siempre las ciudades de Xerez, Medina y Bejer, y no entrauā delos
limites a dentro sino era pagando el herbaje y castilleria a Tarifa, y al alcay-
de, y así lo declaran en la.8. pregunta del pleyto dela possession muchos te-
stigos, y especialmente el.7. y el noueno, y el catorzeno, y quinzeno testigos,
y estos y otros muchos que declaran esto, son vezinos de Xerez de la fronte-
ra, que tenian comunidad en los terminos delas Algeziras, y dicen que estos
mojones adentro, no entrauan sino por su arrendamiento, y si la possession
deste termino la tuuiera Tarifa como termino de Algezira, no auie destar a
quella mojonera alli pues todo era continuado termino de Algezira, ni auia
paraque hazer aquella diferencia que delos mojones a fuera se pudiesse pa-
star por termino de algezira libremente y sin pagar cosa alguna, y delos mo-
jones adentro hazia Tarifa no se pudiesse pastar, sino pagando herbaje y ca-
stilleria, y la razon desto ninguna otra es, sino porque Tarifa posseea estos
terminos por differētes titulos porque delos mojones afuera los passeea co-
mo termino de algezira, y así alli pastauan libremente los que tenian com-
munidad en algezira y delos mojones adentro los posseea por termino suyo
proprio, y por su campo de Tarifa por virtud del priuilegio que dio a Tari-
fa el señor Rey don Sancho, Era de.1284. años.

¶ Y dello que esta dicho se saca la tercera conclusion, quod ex appositione
confinium arguitur & probatur diuersitas terminorum, vt est tex.in.l.ex hæ-
iure in vers.termini agris in positi, & ibi not. Paul. de Cast. ff. de iusti. & iure,
Y estan como estan distinctos y amojonados estos terminos sobre q̄ se tra-
ta delos de algezira, es prouança y grande argumento que son del señorío de
Tarifa, vt probat tex.in.c. cū venerabilis extra de religio domib. tenet Bal.
in.l.insulæ Italię. ff. de iuditi. & in Rubri. C. de contrahēd. emptio. 22. q. Soci.
in consi. 163. 3. col. Alber. Bru. in consi. 34. in. 2. col. nu. 4. And. de Ifern. in. c. 1.
de controuersia, inter mas. & fœmi. col. 2. Ioan. Mon. in. c. 1. nu. 9. cum sequē-
ti. de præscriptio. lib. 6. y la mojonera a de yr por sierras y altos, paraque sean
vistos y conocidos como los que da Tarifa, vt tradit Ioan. Andre. Bal. &
Odofr. in. c. cum causam de probatio. idem Bal. in. l. item capilli. ff. de rerum
diuisio. vbi dicit que la mojonera a de yr por su derecera, como es la que da
Tarifa, y si bien se mira de diez maneras que pone Guido papa, para prouar
los confines y terminos, in decisi. 193. & Bal. in consi. 420. incipit vers. prin-
cipis montis perrati, in primo vol. Todos o la mayor parte concurrē en nue-
stro fauor y de nuestra mojonera, y la que da Gibraltar de mas q̄ la mayor
parte della va por llano, atrauessando el campo de Tarifa haze buelta y arco
de manera que no es verissimil que por alli se diuidiessen los terminos, vt de-
clarat

clarat Bal. in rubrica de controuersia inuestitu. vbi dicit quòd confinia non debent ire peruias, neque per loca plana, quia isto modo, sunt subiecta, multis ruines contra naturam confinium quæ debent esse in mutabilis, vt tenet Grego. Lop. in l. 20. titu. 15. p. 3. de manera que assi por auer estado esta mojonera queda Tarifa de tiempo immemorial a esta parte hecha en lugares tan altos y conocidos, como por ser muy mas verissimil que la que señala Gibraltar, porque va por lo llano atrauessando todo el campo de Tarifa, se arguye necessariamente que esta es la diuision de los terminos de Tarifa y algezira, y porq̃ si fuera termino de algezira no se hiziera entre el mismo termino, tal diuision, pues la diuision y mojonera, arguye diuersidad de terminos. ¶ La quarta conclusion por donde se declara estos terminos sobre que se litiga ser de Tarifa, y del duque de Alcala es el vssò que de ellos sea tenido, por que presupuesto como es verdad, que Tarifa a tenido y tenia terminos suyos propios, y tambien tenia derecho de aprouecharse de los terminos delas Algeziras juntamente con otros pueblos, ninguna prouança puede auer mejor para declarar, si el termino que agora se trata lo posseyo como termino de Algezira o como termino suyo proprio, sino el vssò que tuuo del vn termino y del otro, vt est tex. in. c. cum delictus de consuetud. & ibi Anto. & Abb. & Imola. Bal. in consi. 130. vol. 1. qui dicunt quòd talis præsumitur dispositio præcedens qualis est executio, & possessio præfens euentus namque declarat quid a pri. actum fuerit. l. quedam mulier. ff. de reiuindicat. l. sicut. §. superuacuum. ff. quibus mod. pign. vel hipo. soluitur Bal. eleganter in. c. 1. col. 7. de capi. qui curiam vend. vbi dicit, quod possessio subsequens est titulorum interpretatiua, & verba antiquarũ stipulationũ, vel contractum, declarantur ex consuetudine & modo vtendi tenet Paul. in cõf. 347. nu. 4. vol. 1. est singul. doctrina. Bal. in. c. 1. quid iuris si post alienationis vasallus, feud. recuperaue. vbi dicit quod indifferens consensus domini assu- mit differetiam secundũ qualitatem alienationis, id est vsus licentie, & ideo si vasallus alienet iure proprio, intelligitur dacta licetia, vt alienaret iure proprio, & si libellario intelligitur, quod iure libellario, & sic talis intelligitur licentia qualem possessio posterior declarat, & idem firmat Bal. in consi. 420. vol. 1. & in consi. 352. lib. 3. dicens quòd possessio vel vsus declarat quid venerit in concessione sequitur Mathe. de afflict. in decisi. 2. tenet Soci. in consi. 111. nu. 5. vol. 1. Et in consi. 58. vol. 3. Aym. in consi. 192. nu. 9. Paris. in consi. 140. nu. 25. vol. 1. & in consi. 3. nu. 10. vol. 4. Curti. in consi. 162. col. 3. qui omnes tenent, non esse necessarium ad hanc declarationem inducendam tempus legitimum ad præscribendum, sed solum sufficere decem annos. Et idem tenent Areti. & Deci. in. c. cum. m. de constitutio. ya lo largo. 40. años nadie dubda sino que bastan para induzir la dicha declaracion y interpretacion, vt tenet Ioan. de Imol. in. c. fi. col. 10. de præscriptio, y que la villa de Tarifa, y el señor

della ayan gozado deste termino como de termino particular dela villa de Tarifa, y no como de termino de Algezira, que era comun a Tarifa, y otros pueblos, se prueua con los testigos que Gibraltar presento, que declaran, que los que tenian comunidad en termino de Algezira, si entrauan en el termino sobre que se trata este pleyto pagauan herbaje a Tarifa y castilleria, al alcayde, y aunque ay otros testigos de Gibraltar que deponen de ver aprouechar deste termino a los que tenian la comunidad en Algezira, y no deponen desta particularidad de ver les pagar herbaje, estos se suplen y declaran por los otros que deponen desta qualidad, iusta doctri. Bal. in. l. bonorum. C. de bonorum poss. secū. tab. ad quòd facit quod tenet Bar. in. l. admonendi. ff. de iure iur. quem ibi sequitur Alex. in col. 32. & Iass. nu. 75. quod duorum testiū dicta qui deficiunt in quantitate pecuniæ mutuate suplent, per alios testes qui audierunt debitorem petente a creditore quantitatem certam, idem tenet Anto. in. c. fi. col. 5. de iure iuran. & quod tenet Abb. in. c. cum Ioannes per tex. ibi nu. 7. de fidei instrument. & ibi Felli. nu. 10. vbi ad probandum vnum totum, vel quid certum inducuntur testes non est necesse, quod omnes testes deponant super totum sed satis est, quòd ex dictis omnium eliciatur, quod erat necessario probandum neque est de hæ mirandum cum etiam instrumēta supleantur, & declarentur per testes vt tenent omnes scribentes, in. d. c. cū Ioannis supra allegato, de manera que con sola la prouança dela parte cōtraria queda prouado que el vso deste termino a tenido Tarifa como de termino suyo proprio, y no como de termino de Algezira, y el duq̃ y Tarifa prueuan esto mismo con las escripturas de arrendamientos que tiene presentadas y con mucho numero de testigos que todos deponen como Tarifa arrendaua estos terminos a los mismos que tenian comunidad en Algezira, y de todo resulta clara prouança, que el vso y possession q̃ Tarifa tuuo deste termino siempre fue como de termino suyo proprio y no como de Algezira.

¶ La quinta conclusion por donde se prueua el señorio destos terminos sobre que se litiga ser dela dicha villa de Tarifa y no de Algezira es q̃ por parte de Tarifa esta prouado, demas dello que esta dicho con mucho numero de testigos de oydas y fama publica con los requisitos q̃ se requieren para prouança de fama, que estos terminos son suyos, y aunque la parte contraria como arriba se apunto, pretendio prouar su señorio por fama publica, no nos puede negar, sino que nuestra prouança sea de preferir a la parte contraria por lo que arriba esta dicho, aut saltim probationes vtriusq; partis super famam inuicem se confundent, vt declarat Bar. in. d. l. de minore, in. §. pluriam, col. 7. versi. quæro quid si probata. ff. de quæstio. Bal. in. l. sacrosancte in fi. C. de episco. & cleri. & in. l. qui accusare. C. de edend. Bar. Bal. Imola. & Moder. in. l. his potest. ff. de acqui. here. Deci. in. c. 1. col. pen. versi. quinto statutum, de appellatio. Bal. in. l. diuus. ff. de test. militis Corne. in consi. 198. col. 5. versi. attē
ditur

9
ditur vol. 1. Goza. in consi. 8. nu. 48. Y pues la prouança del duque y su villa de Tarifa, es mayor y excede a la de Gibraltar se le a de preferir alomenos obra que la prouança de Gibraltar, queda sin effecto, & obumbrada, vt probatur, in. l. non solum in, §. sed vt probari, & ibi glo. ff. de noui op. nunt. & ibi plene per Bar. & Alex. in. d. vers. sed vt probari, late per Abb. in. c. audictis. col. 8. extra de præscriptio. latissi. per Fellinū in. d. c. auditis, col. 20. de præscriptio. Lo qual procede porque semejante prouança de fama contra justo poseedor que con titulo o por tiempo de 30. años a poseydo no se admite, porq̃ la prouança contra tal poseedor, a de ser cierta y no priuilegiada como es la de fama, vt not. Innoc. Ostien. Ioan. And. in. c. cum causam, de probatio. vbi in specie, affirmant, contra iustum possessorem dominium per famam publicam contra iustum possessorem non probari, idem not. Math. de afflict. in decisio. 277. nu. 6. Carol. Rui. in consi. 113. vol. 5. Goza. in consi. 8. nu. 50. latissime Paris. in consi. 23. nu. 243. cum pluribus sequen. vol. 1. Y pues en nuestro caso consta que la villa de Tarifa y los señores della, an sido y son poseedores de stos terminos de tiempo antiquissimo a esta parte, y tienē justificada su possession con la sentencia de Iuan Gonçalez dela Plaçuela, dada año de. 455. por comission del señor Rey don Henrique, laqual manda restituyr este termino a la villa de Tarifa, y ansi mismo tiene justificada la dicha possession con la sentencia de Diego de merlo assistente de Seuilla, y con las sentēcias de vista y reuista, que en confirmacion della se dieron y executoria en cuyo cumplimiento se restituyo a la dicha villa de Tarifa, la possessiō destos terminos queda assentada y verdadera, la conclusion que esta dicha, y que por sola la prouança de fama que Tarifa y el señor della tienen hecha se prouaua su señorio, aunque otra cosa no tuuiera prouado y dela prouança de fama que Gibraltar pretendio hazer, no se a de hazer caso ni consideracion.

¶ Lo sexto por dōde se prueua pertenecer el señorio destos terminos a Tarifa es, que ante Iuan Gonçales dela Plaçuela, el adelantado y su villa de Tarifa para prouança de que este termino era suyo, hizieron presentacion de vn pleyto que se trato entre el Dean y cabildo dela yglesia de Cadiz con la villa de Tarifa, sobre el pagar del diezmo dela herba del campo de Tarifa, los quales se concertaron en que el Dean y cabildo vuiessen el herbaje del campo de Tarifa y lo arrendassen desde el año de. 412. hasta el año de. 416. y de aquello se comprassen ciertas eredades que quedassen en recompensa del diezmo del campo de Tarifa, de donde se facan dos cosas, la vna que este campo de Tarifa era proprio del adelantado y de su villa de Tarifa, porq̃ si fuera termino de algezira no deuiera el diezmo del herbaje, sino el particular que alli pastaua con su ganado o lo criara, pero porque el concejo arrendaua el herbaje era obligado a pagar el diezmo. Lo segundo que se saca delo dicho es que Tarifa como de termino suyo proprio da la dicha renta del a la dicha

G 2 yglesia

yglesia de Cadiz por quatro años, y si fuera termino de algezira, en que todos los demas tenian comunidad no se la podian dar, y assi el mayordomo dela yglesia arrendo este termino, y lo tuuo todo el tiempo de los quatro años y cobro el herbaje, y compro bienes paraque se subragassen en lugar del diezmo del herbaje. Y pues Tarifa pago el diezmo dela yerua del dicho termino, o assino hazienda paraque se pagasse. Ex hæ dominium soluentis siue afinantis præsumitur maxime cum eo tempore, alius in possessione nõ existisset, ex his quæ tradit Paul. de Castr. in l. si pater. C. de actio. empti. maxime cum alia ad sunt inditia vt consuluit. Roma. in cons. 27. incipit possito quòd dominium & latius pro sequitur Anchar. Iunior. in suo tract. quæstio. quæst. 60.

¶ Ultimo loco. Y para confirmacion de todo lo que esta dicho, y para que quede llano que el señorio de todo este termino es de Tarifa, y que nunca fue de Algezira, sea de considerar y tener en la memoria que todo el termino sobre que se litiga, sea llamado y nombra de tiempo immemorial a esta parte sin que aya hombre ni testigos que le aya puesto otro nombre, ni le aya tenido, sino campo de Tarifa, y esto solo bastaua para prouança del señorio que Tarifa pretende deste termino, aunque fuera auctora, mayormen te tratandose de diuision de terminos, quia a nomine valet argumentum, vt probat tex. in l. 1. C. de offi. præfect. vrb. ibi vt ex ipso nomine sciat quid præfecto debeatur a nonne. & in l. defensores. 2. ibi sui nominis tantum fungantur offi. & ibi id tantum, quòd esse dicuntur esse non designat. C. de deferro. Ciuita. hinc Bal. in cons. 205. incipit. in cã. quæ vertitur, in. 1. col. nu. 2. in 3. vol. consuluit, quòd dominium cuiusdam hospitalis ecclesiæ esset sancti Andræ, quia hospitale sancti Andræ vocabatur eodem vtitur argument. Corne. in cons. 228. col. 6. nu. 12. circa medium, & late tradit Aymo. in cons. 73. nu. 14. in. 1. vol. Y esto ser assi verdad lo manifesta el mismo hecho, quia idem est dicere campo de Tarifa, que termino de Tarifa, & sunt sino nomina cum nomen debeat imponi rebus ad digniori parte not. glo. in l. 1. ff. verbo oblig. & in l. pater. ff. de seruit. legata, & in l. 1. §. apud labeonem. ff. de aqua plu. arcend. Floria. in l. 1. ff. de seruit. vrbano. prædio. & quia nomen debet esse consonans rei vt in. §. esset aliud, inst. de donatio. Et argumentum ab etimologia vocabuli, est validum in iure. l. 2. §. appella. ff. si cer. per, & ibi. DD. Tarifa es la villa principal, y cabeça de su termino, el campo contigo a ella, y que della tomo nombre y apellido, y por el consiguiente es lo mismo dezir campo de Tarifa, que termino de Tarifa, y que esto sea verdad, probatur in. c. 1. & ibi Anto. in. 6. extra de sponsalibus. vbi dicit quòd idem est dicere saxo quod de saxoniam, & Perusinus quod de perusio, & paria sunt dicere titius comitatus, quòd de comitatu, vt in l. sed vt reprobari in. §. amplius cū glo. in vers. cum manus. ff. de excusatio. tuto. probatur, in. c. significanti. De rescriptis,

92
ptis not. Bar. in. l. 1. ff. admunicip. & in. l. 2. & in. l. prouinciales. ff. de ver. sign.
& in Rubri. ff. solu. matri. & in tract. represalium. in. 7. q. in pri. idem Bart. in
l. possessor. in. §. ait senatus. ff. de petitio. hæredit. Bal. in authen. & omnino
C. ne vxor pro marit. Alexan. in consil. 100. vol. 6. Et valet argumentum a
nominis interpretatione per iura supra. d. & per tex. in. c. cum. 2. de præbend.
& certum dicitur esse siue proprio nomine, siue demonstratione, qui vicem
proprij nominis optinet designetur, aut etiam si digito ostendatur. l. certum
ff. si certum petat. glo. in. c. signifi. de rescriptis. Y para prouança desto, y que
siempre estos terminos sobre que este pleyto se trata sean llamado campo
de Tarifa, sea de tener memoria que antes que Ordiales año de. 445. tomasse
este termino de Tarifa, tres años antes por mandado del duque don Iuan, se
le hizo a Tarifa toma, no deste termino sino del termino delas Algeziras co
mo consta por dichos de muchos testigos que se tomaron enel pleyto de la
possession, y porque la toma que hizo Manuel de ordiales, fue por el mes de
Março del año de. 45. y antes por el mes de Enero del dicho año auian pare
scido ante el señor Rey don Iuan el concejo de Tarifa, querellandose del di
cho duque don Iuan, y desus villas de Medina 7 Bejer, q̃ no embargante que
les auia tomado el termino delas Algeziras, y repartiendolo entre si no contē
tos con esto dezian y publicauan que auian de tomar lo del campo de Tari
fa, y como el tiempo andaua alterado, y el rey estaua en necesidad les escri
uio vna carta, en que les ruega q̃ no lo hagan, y sin embargo desta carta lue
go por Março adelante Manuel de ordiales de hecho les quito este campo,
de donde claramente se saca que este termino que ordiales despues quito a
Tarifa no era delas Algeziras, porque ya aquel se la auia quitado a Tarifa el
año de. 42. y publicauan que les auian de quitar el campo de Tarifa, y esta se
prueua muy mas claro, porque el año de. 453. ya que el reyno estaua mas pa
cifico, el señor Rey don Iuan escriuio otra carta al dicho duque don Iuan,
donde le haze relacion que se le auian quexado los vezinos de Tarifa que les
auian tomado sus terminos sin embargo delas cartas y requerimientos que
el concejo de Tarifa hizo, al tiempo que le tomauan el dicho campo dizien
do que era termino suyo, y que lo tenian por su termino, desde que se gano
a Tarifa por el rey don Sancho, Y esto parece assi mismo por las mismas pa
labras dela peticion que dio al señor rey don Iuan, donde dizen que lo tienē
por termino proprio suyo desde que el Rey don Sancho gano a Tarifa, y lo
mismo parece por la comission que el señor Rey don Henrique dio a Iuan
Gonçales dela plaçuela donde se haze relacion como le tenian tomado y
ocupado la mitad del campo de Tarifa sin embargo delas cartas y prouisio
nes que el rey don Iuan su padre auia dado, mandale que vaya a Tarifa, y q̃
fumaria y simplemente conozca y restituya esta tierra a Tarifa, sin embar
go de apelacion ni suplicacion, ni otro remedio, y ante Plaçuela, Tarifa y el
H adelan

adelantado piden restitucion deste termino, no como termino de Algezira, ni en que otro tuuiesse comunidad, sino como campo de Tarifa, y ante el dicho juez dio la mojonera, que oy tiene y possee, e informacion della por los limites y mojones declarados en los pedimientos, dello qual dio informació bastante, Y Iuan Gonzales dela plaçuela conforme a esto restituyo estos terminos al adelantado y a su villa de Tarifa, para que los tuuiesse y posseyesse, como los demas terminos suyos, y a se de considerar que pidiendo Tarifa este termino como proprio suyo por merced del señor Rey don Sancho, quando se gano Tarifa, si el juez hallara ser termino de Algeziras no se lo restituyera, sino fuera para que lo tuuiera por proprio como los demas terminos suyos, sino solamente para que tuuiesse comunidad en el como lo tenian los demas pueblos.

¶ De todo lo que esta dicho, resulta clara la justicia del duque de Alcala, y de su villa de Tarifa, porq̃ como esta prouado y apuntado, Gibraltar no tiene prouado su señorio, ni el priuilegio comprehende lo q̃ pretēde, ni las prouanças que haze todas juntas en general ni en particular no concluyen prouança de señorio, porq̃ los testigos que presenta son de oydas, sin fama, y tachados bastantemente, y aunq̃ cōcluyeran la prouança de Tarifa, pues es rea se le a de preferir, per iura superius allegata, & per glo. in. c. clerici. 81. distinct. not. Roma. in. l. 1. in. §. si. col. 3. & in. l. item illa. ff. de ver. oblig. Gract. in respō. 81. nu. 58. vol. 2. Aymo. in consi. 11. nu. 16. Fellin. in consi. 19. probat. tex. in. l. 40. titu. 16. par. 3. Y con esto concurre, las grandes prouanças q̃ Tarifa, y el duque tienē de possession immemorial de ser este termino suyo proprio, la sentēcia de Plaçuela, y las querellas q̃ dierō al rey, y req̃rimientos q̃ hizierō cōtra las fuerças q̃ se le hazian, prouanças grādes de possession, como estos terminos eran propios suyos, y como señores los arrendauā y penauā a los vezinos de Medina Bejer y Xerez, q̃ tenian comunidad en los terminos de Algezira, y estos mismos q̃ tenian cōmunidad, no entrauā en estos terminos, sino era por su arrendamiēto pagādo la yerua y castilleria al alcayde de tarifa, y aunq̃ no tuuiera otra prouança tarifa, bastaua no auer seguydo gibraltar este pleyto de 60. años a esta parte, y faltar las escripturas del proçesso, y todo el rollo viejo dela possession, dōde ciertamente deuieran destar los titulos de tarifa destes terminos, y ansi lo declara el. 5. testigo en la quarta pregunta dela prouança delos arbitros, donde declara del tenor del libro delos terminos que tarifa tenia, y dize que el libro dezia como los terminos de tarifa, y uan por donde tarifa los señala en la pintura, y que este libro el testigo lo lleuo a la corte del señor Rey don Henrique, y que alla se lo tomaron, y con esto concurre, que en vn pleyto q̃ trato la ciudad de Medina, en el año de. 413. ante Ruigonçalez en que pidio que le dexassen gozar del termino delas Algeziras, nunca trato destes hechos, y campo, porque no se comprehendian, en terminos de Algezira,

9
zira, y es cierto que si se comprehendieran los pidiera para pastar en ellos, y no pagara el herbaje, como llanamente lo pagaua, y finalmente cōsta la possession de Tarifa, de mas de 250. años sin dar principio de donde se sigue necesariamente que la justicia de Tarifa, esta muy clara y llana, y aunque no tuuiera sentencias y carta excutoria en la possession como la tiene, y las partes contrarias fueran poseedores, y Tarifa auētor, se auia de restituyr este termino con fructos, teniendo como tiene tan gran prouança de su señorio, con muy mayor razon, siendo rea, y poseedora, con titulo y carta excutoria de su possession, a de ser absuelta y dada por libre, y condenada la ciudad de Gibraltar en costas.

¶ Vltimo & finaliter, aunque cierto dello, no teniamos necesidad, pero por la grandeza del negocio, y para que ninguna cosa quede a estos señores de que poder dubdar, dela justicia del duque y de su villa de Tarifa, pongamos por caso, sin perjuyzio dela verdad, que nos faltara todo lo que esta dicho, y que este termino fuera de los terminos, que se comprehenden en el titulo de Algezira, y que el priuilegio que del señor Rey don Henrique, dio a Gibraltar de los terminos de Algezira, no tuuiera la falta que arriba esta referida, nihilominus, la justicia del duque, y de su villa de Tarifa, es notoria y de necesidad an de ser absueltos dello que Gibraltar pide, y para declaraciō desto sea de considerar, que en qualquier termino ay dos maneras de señorio, vno es señorio vniuersal por razon del territorio, y otro es señorio particular, q̄ pertenece al vezino particular en su proprio heredamiento, y puede ser, y aconetece cada dia ser el señorio particular, de vn vezino, o de vn estranero, y el señorio vniuersal por razon del territorio, dela ciudad o villa donde este tal heredamiento esta situado, vt declarat Ostien. & alij. DD. in. c. nimis de iure iuran. Abb. in. c. si de ligenti. de præscriptioni. tradunt Moder. post Suci. in. l. remque nobis. ff. eo. titu. eleganter Suci. in consi. 15. vol. 3. nu. 5. Delo qual se sigue, que aunque el priuilegio que se dio a Gibraltar, fuera bastante, y hiziera la prouança, q̄ la parte contraria pretende nihilominus ex eo nihil colligitur, quod ad particularem dominium pertineat, pues el Rey en este priuilegio solamente trata, de dar per terminos a Gibraltar los terminos de Algezir, respecto del señorio vniuersal y del territorio, pero cerca del señorio particular ninguna cosa dispone ni habla, y assi delo vno, no se infiere a lo otro, quia ex separatis non fit Ilatio, vt in. c. ex literis cum alis de iure patronatus, y pudo ser y assi sea de presumir mientras no se prouare lo contrario, que al tiempo que se dio terminos a Algezira, o a otra qualquiera ciudad o villa dentro deste termino, ay eredamiento de personas particulares, los quales respecto del señorio particular, no se comprehenden en el priuilegio, ni el principe es visto querer selos quitar, ni aunque quisiesse podria, vt not. DD. in. c. qui in ecclesiarum de constitutio. solamente se comprehenden para el

señorio vniuersal, como esta dicho, y para excluyr la presumpcion del priuilegio, y que del se puede tener basta sola la possession que el vezino particular de presente tiene mientras por el concejo no se prueua lo contrario, vt pulchre declarat Soci. in. d. l. i. ff. de acqui. poss. & collegitur, ex is quæ notat. Ostien. & alij in. d. c. nimis de iure iuran. Bart. Aret. & Ripa. in. d. l. remque no bis. Mathe. de affli. super constitutio. in titu. de probatio. per instru. 2. col. & in decisione. 27. Iacobi. in tract. de feudis. in pri. dicti qui vasalli. col. 4. Alex. in consi. 76. vol. 2. De donde se sigue necessariamente q̃ el señorio deste termino sobre que se litiga, pertenece al duque de Alcala y su villa de Tarifa, y agora de presente lo tiene y posee, y respecto deste señorio particular, ninguna cosa, importa el priuilegio, dado en fauor de Gibraltar, ni las prouanças que tiene hechas especialmente siendo la possession de Tarifa tan antigua, y justificada por carta executoria, y de todo lo dicho queda resolutu y claro, que estos terminos sobre que se litiga son y an sido siẽpre dela villa de Tarifa, y delos señores della, y q̃ nunca las Algeziras tuuieron parte en ellos, y que aunque esto faltara, y estuuiera en el termino delas Algeziras respecto del señorio particular que Tarifa a tenido, y al presente tiene y posee, no se comprehendia en el dicho priuilegio que Gibraltar tiene delos terminos de Algezira, de manera que en qualquiera acontecimiento, aunque estos terminos estuuieran en termino de Algezira que no estan, la justicia del duque de Alcala y su villa de Tarifa es notoria, Y assi se espera sin dubda. Deo volente que. v. m. lo a de determinar.

J. de Mendoza
Alcalde